

1378
1927
1-й Московский Государственный Университет
Бюро Заочного Юридического Образования
(Факультет Советского Права на Дому)
ПРОСМОТРЕНО
20000

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

Первый год заочного обучения

ПОД РЕДАКЦИЕЙ

Бюро Заочного Юридического Образования в составе проф.
1-го М. Г. У.: И. Д. Удальцова, В. К. Сережникова, М. М. Исаева,
Ф. И. Вольфсона, Д. А. Магеровского и Н. И. Челябинова



Ленинградский
Юридический Институт

БИБЛИОТЕКА

ИЗДАТЕЛЬСТВО

1-го МОСКОВСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА
МОСКВА

1927

ПЕРЕПЕЧАТКА ПРОГРАММ
И МЕТОДИЧЕСКИХ ЗАДАНИЙ
ВОСПРЕЩАЕТСЯ

Мосгублит № 48.526.

Тираж 3 000 экз.

Типография „Шестой Октябрь“.

гор. Сергиев, Московской губ.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

Программа

1-ый год заочного обучения

Вступление

Настоящая программа совпадает с программой II курса Факультета Советского Права I МГУ. Материал сгруппирован в 8 разделах соответственно тому, что проработка его предполагается в порядке выполнения восьми заданий.

I-й раздел

Общие вопросы теории хозяйственного права.

1. Понятие о хозяйственном праве (т. наз. гражданском праве) и гражданском кодексе.
2. История гражданского права.
3. Новейшие кодификации гражданского права.
4. Основные направления в науке гражданского права на Западе и в России.
5. Советская кодификация хозяйственного права. Союзное и республиканское законодательство. Выработка союзных основ гражданского законодательства.
6. Система Гражданского Кодекса РСФСР.
7. Применение и толкование гражданских законов.

II-й раздел

Учение о субъекте и объекте права

- А) 1. Понятие о субъекте права и правоспособности.
2. Проблема субъективных прав граждан в буржуазной и марксистской теории права. Ст. ст. 4 и 5 Гр. Код. Так называемый моральный интерес в гражданском праве. Ст. ст. 12 Швейцарск. Гр. Ул., 28 и 29 ст. ст. Герм. Гр. Ул.
 3. Понятие о юридическом лице. Теории о природе юридического лица в буржуазной юриспруденции. Проблема юридического лица в советском праве.
 4. Явочный и разрешительный порядок образования юридических лиц. История этого вопроса в буржуазном праве.
 5. Основные положения о существе и порядке образования юридических лиц по советскому законодательству. Тресты, торги, акционерные общества, подсобные предприятия.

тия, наркоматы, исполкомы, кооперативы разных видов, профсоюзы, общества взаимопомощи, торговые и промышленные товарищества. Дееспособность. Возникновение дееспособности, ее прекращение и ограничения. Дееспособность несовершеннолетних.

Б) 1. Объекты прав. Оборотные и внеоборотные имущества. Правила об отчуждении госорганами имущества, изъятых из гражданского оборота.

2. Деление предметов: потребляемые и непотребляемые; заменимые и незаменимые—родовые и индивидуально определяемые; делимые и неделимые; вещи главные и принадлежностные.

3. Юридические последствия, обуславливаемые принадлежностью предмета к той или иной категории.

III-й раздел

Учение о сделке. Давность

А) 1. Понятие о сделке.

2. Формы сделок. Значение формы сделок: существенная часть сделки и способ доказывания.

3. Случаи недействительности сделок по формальным и материальным основаниям. Постановка вопроса в буржуазном и советском праве.

4. Ст. 30 Гражданского кодекса.

5. Понятие о кабальных сделках. Постановления о кабальных сделках в иностранных кодексах и в Гр. Код. РСФСР.

6. Обман, насилие и угроза, как обстоятельства, делающие сделку недействительной.

7. Сделки ничтожные и оспоримые. Сделки фиктивные и притворные.

8. Последствия недействительности сделок. Ст. 147—151 Гр. Код.

9. Понятие об условиях и сроках. Отменительные и отлагательные условия.

Б) 1. Представительство.

2. Законное и договорное представительство.

В. 1. Понятие о погасительной давности.

2. Давностные сроки.

3. Приостановление, перерыв и продление давностных сроков.

IV-й раздел

Вещное право

А) 1. Понятие о вещном праве и об обязательственном праве.

2. Исторические корни деления прав на вещные и обязательственные и современное значение этого деления.
3. Понятие об исключительных правах.
4. Виды вещных прав.
5. Собственность по советскому праву. Ст. 52 Гр. Код. Различия между государственной, кооперативной и частной собственностью.
6. Содержание права концессии.
7. Проблема права виндикации. Ограничения виндикации по советскому праву.
8. Общая собственность. Случаи ее возникновения, порядок осуществления права общей собственности. Права на имущество крестьянского двора, права на имущество в простом товариществе. Права супругов на имущество.
9. Основания возникновения и способы приобретения собственности.

10. Понятие о реквизиции и конфискации.
- Б) 1. Право застройки. Содержание права застройщика.
2. История права застройки в России и за границей.
3. Развитие советского законодательства о застройке.
4. Органы, сдающие участки под застройку.
5. Жилищно-строительная кооперация в качестве застройщика.

- В) 1. Право залога. Содержание права.
2. Формы установления права залога.
3. Вещноправовые элементы этого права.
4. Залог товара в обороте и переработке.

V-й раздел

Основы обязательственного права

- А) 1. Понятие об обязательстве и договоре.
2. Субъекты и объекты обязательств.
3. Альтернативные обязательства.
4. Исполнение обязательства: предмет, место и срок исполнения. Исполнение по частям.
5. Просрочка и ее последствия.
6. Неисполнение обязательства и его последствия.
7. Невозможность исполнения.
8. Понятие об объективной и субъективной невозможности исполнения.
9. Случай и вина, как причины неисполнения.
10. Понятие о непреодолимой силе.
11. Понятие об убытках.
12. Уступка требования и перевод долга. Условия их допустимости. Форма уступки требования и перевода долга.

Б) 1. Договорное право. Общее учение о договорах и виды договоров.

2. Договорная свобода и ее пределы. Так называемые принудительные договоры.

3. Понятие о генеральном договоре и занаряживании продукции государственной промышленности.

4. Договоры односторонние и двусторонние.

5. Договоры реальные и консенсуальные.

6. Порядок заключения договора. Предложение-офферта и принятие—акцепт.

7. Задаток и его значение. Отличие от аванса.

8. Формы договоров.

9. Способы обеспечения исполнения по договорам. Неустойка. Законная и договорная неустойка. Оценочная и штрафная неустойка.

10. Поручительство.

11. Договор о залоге.

12. Последствия неисполнения и недействительности договора.

VI-й раздел

Имущественный наем. Купля-продажа. Заем

А) 1. Имущественный наем.

2. Виды имущественного найма в советском и иностранном праве.

3. Аренда и концессия в советском праве, сходство и различие.

4. Форма договора имущественного найма.

5. Предельный срок найма.

6. Права и обязанности нанимателя.

7. Вещные правомочия нанимателя.

8. Особенности аренды госимущества.

9. Наем жилья. Срок и цена в договоре найма жилья.

10. Наем жилья в государственных, частно-собственнических и застроечных домах.

11. Субаренда и перенаем.

Б) 1. Купля-продажа.

1. Права и обязанности сторон.

2. Поставка.

3. Формы договора купли-продажи.

4. Регистрация купли-продажи товаров.

5. Купля-продажа в розницу с рассрочкой платежа.

6. Купля-продажа строений в городских и сельских местностях. (История советского законодательства по этому вопросу).

7. Ответственность за недостатки проданного имущества.

В) 1. Заем.

2. Права и обязанности сторон.

3. Предварительный договор о займе.
4. Процентное вознаграждение при займе и растовщичество.
5. Форма договора займа.

VII-й раздел

Подряд. Поручение. Комиссия. Поручительство

- А) 1. Подряд.
2. Отличие от найма, товарищества и трудового договора.
 3. Понятие риска в договоре подряда.
 4. Права и обязанности сторон.
 5. Ответственность за недостатки выполненной работы.
 6. Особенности государственного подряда.
 7. Развитие советского законодательства о договоре подряда.
 8. Неустойка, залог и аванс по договору подряда.
- Б) 1. Поручение.
2. Права и обязанности поверенного.
 3. Передоверие.
 4. Прекращение поручения.
 5. Вознаграждение поверенного.
 6. Форма доверенности.
 7. Ответственность доверителя, за действия поверенного.
- В) 1. Комиссия.
2. Понятие о договоре.
 3. Отличие от поручения.
 4. Взаимоотношения между комитентом и комиссионером; между комитентом и третьими лицами.
- Г) 1. Поручительство.
2. Дополнительный характер договора.
 3. Форма поручительства.
 4. Взаимоотношения между поручителем и главным должником, в порядке исполнения обязательства.
 5. Прекращение поручительства.

VIII-й раздел

Обязательства по возмещению вреда. Наследственное право

- А) 1. Обязательства по возмещению вреда.
2. Основания ответственности за причиненный вред.
 3. Обстоятельства, освобождающие от обязанности возместить вред.
 4. Ответственность предприятий с повышенной опасностью.
 5. Ответственность за чужие действия по советскому и иностранному законодательству.

6. Понятие смешанной ответственности.
 7. Классовый принцип в определении ответственности за причиненный вред.
 8. Ответственность нескольких лиц, причинивших вред.
 9. Размер ответственности за причиненный вред.
 10. Классовый принцип в определении размера ответственности.
 11. Возмещение за вред и социальное страхование.
- Б) 1. Наследственное право.
2. Развитие буржуазного наследственного права.
 3. История советского наследственного права.
 4. Предельная сумма наследования и налог с наследств.
 5. Круг лиц, призываемых к наследованию.
 6. Распределение долей в наследственном имуществе.
 7. Завещание.
 8. Формы завещания.
 9. Порядок осуществления, наследственных прав.
 10. Охранительные меры.
 11. Ответственность наследников по долгам наследодателя.

Обязательные пособия:

1. П. И. Стучка.— „Курс советского гражданского права“.
 2. А. Г. Гойхбарг.— „Хозяйственное право“, 3 издание.
 3. Ф. И. Вольфсон.— „Учебник Гражданского права“
- III издание.
4. Гражданский Кодекс РСФСР официальное, некомменти-
рованное издание.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-ый год заочного обучения

Задание № 1

Предварительные замечания

Настоящее задание имеет своим предметом проработку общих вопросов теории хозяйственного права (1 раздел программы). Для начинающих оно будет представлять значительную трудность. Эта трудность обусловливается также и тем, что мы не можем рекомендовать единого учебного пособия для изучения затрагиваемых в задании вопросов. Те книги, которые мы можем рекомендовать, не все написаны одинаково доступным языком. Поэтому мы считаем необходимым обратить самое серьезное внимание на даваемые нами методические указания, в частности на ту последовательность в проработке вопросов и литературного материала, которую мы рекомендуем. Мы советуем начинать с более доступного материала, с более простых вопросов и переходить постепенно к более сложным вопросам и более трудной литературе. Мы допускаем, что в виду сложности общих вопросов теории хозяйственного права, не каждый из обучающихся в течение первого месяца обучения достаточно удовлетворительно усвоит весь предлагаемый к проработке в первом задании материал. Те из обучающихся, для которых это окажется трудным, должны будут впоследствии, на протяжении всего года обучения, возвращаться к вопросам, разрешаемым в настоящем задании. Вместе с тем мы считаем обязательным усвоение некоторого минимального материала. В качестве обязательного литературного материала мы рекомендуем: 1) отдельные главы из книги П. И. Стучка „Курс советского гражданского права“, издание Коммунистической Академии, ч. 2 р. 50 к., 2) А. Гойхбарг „Хозяйственное право РСФСР“ т. I, издание 3-ье. Гос. Издат., ч. 1 р. 50 к. и 3) Ф. Вольфсон „Учебник гражданского права“, издание 3-ье, Издательство НКЮ РСФСР ч. 1 р. 50 к.

Последняя книга—учебник Гражданского права, является наиболее элементарным пособием, дающим самое общее представление о предмете хозяйственного права. Мы рекомендуем начать изучение с этой книжки. Но ее недоста-

точно для углубленного теоретического изучения. Необходимо восполнять материал элементарного учебника чтением книг Стучки и Гойхбарга.

В целях самостоятельного и более углубленного изучения мы сообщаем дополнительную специальную журнальную и монографическую литературу. Изучение специальной литературы для выполнения задания необязательно.

1. Содержание задания

По настоящему заданию подлежат проработке следующие общие вопросы теории и истории хозяйственного (гражданского) права, которые мы в дальнейшем называем „темами“.

1. Понятие о хозяйственном (гражданском) праве и Гражданском Кодексе. Содержание и значение советского хозяйственного права.

2. История хозяйственного права.

3. Новейшие кодификации.

4. Основные направления в науке хозяйственного права на Западе и в России.

5. Советская кодификация хозяйственного права. Союзное и республиканское законодательство. Выработка союзных основ гражданского законодательства. Разветвление хозяйственного права. Трудовое, земельное, семейное право. Вопрос о дуализме и монизме хозяйственного права, торговое и промышленное право.

6. Система Гражданского Кодекса РСФСР.

7. Действие гражданских законов в пространстве и времени.

8. Применение и толкование гражданских законов. Грамматическое, систематическое и логическое толкование законов. Ограничительное и распространительное толкования.

2. Методы проработки

Методы проработки состоят:

1. В чтении литературного материала.

2. В работе над Кодексом.

3. В разрешении казусов.

4. В письменных ответах на контрольные вопросы.

План работы

Рекомендуется выполнить задание по следующему плану.

Содержание и значение хозяйственного права.

Первая тема: Прочтите введение в Учебник Гражданского Права Вольфсона стр. 7—21. В конце учебника на стр. 236 имеются вопросы. Следует проверить усвоение по этим вопросам.

Действие Гражданского Кодекса во времени и пространстве

Усвоив содержание введения, приступите к общему ознакомлению с Гражданским Кодексом. Для этого следует пользоваться не комментированным изданием, ибо в комментированном издании легко смешать текст закона с каким-нибудь разъяснением, а вам следует знакомиться с одним лишь текстом закона. Чтение всех статей подряд не рекомендуется. Ибо разные статьи Кодекса, рассматриваемые с точки зрения теоретического изучения хозяйственного права, имеют неодинаковое значение, а запомнить все статьи невозможно. Ознакомление с Гражданским Кодексом начните с помещенного в начале Кодекса Постановления ВЦИК о введении в действие Гражданского Кодекса РСФСР. Это Постановление мы будем называть „Вводным законом“. По прочтении этого закона обратитесь к книге Гойхбарга „Хозяйственное право“, 3 издание, стр. 41, глава I „Действие Кодекса во времени и пространстве“ стр. 41—48.

По усвоении вводного закона разрешите следующие казусы:

1. Иванов в 1915 году дал Сидорову займы по расписке 300 рублей. Сидоров не возвратил их. Может ли Иванов в настоящее время взыскать с Сидорова долг?

2. В 1919 году у Петрова реквизировали лошадь и передали ее вдове убитого белыми партизанами Архиповой. В праве ли Петров истребовать у Архиповой лошадь на том основании, что Гражданский Кодекс не допускает подобной реквизиции?

Основные принципы Советского Гражданского Кодекса

Прочтите следующие статьи Гражданского Кодекса: ст. ст. 1, 4 и 5, дающие понятие о гражданском праве, как об институте, имеющем назначение служить достижению определенной социальной цели. Цель советского государства — строительство социализма через развитие производительных сил страны (ст. 4 Гр. Код.). Для этой цели граждане наделены правоспособностью. Каждый гражданин может быть самостоятельным хозяином, его хозяйство — отдельным хозяйственным центром. Но таким отдельным центром может быть не только человек, но и юридическое лицо. Понятие о юридическом лице дают ст. 13 и 19 Гр. Код. Обратите внимание на то, что согласно ст. 19 Гр. Код. государственная казна, НКФ — отвечает только по долгам тех учреждений, которые не являются юридическими лицами. За долг учреждения (например, треста), который является юридическим лицом, казна не отвечает.

Ст. ст. 20, 21 и 22 характерны для советского гражданского права, как права, которое является одной из основ социалистического строительства. Для построения социализма государство сосредоточивает в своих руках важнейшие командные высоты. Гражданский Кодекс не допускает права частной собственности на землю, крупные фабрики, заводы, железные дороги и т. п.

Ст. ст. 30 и 33 говорят о сделках, всякого рода договорах. Договорное право, право заключения сделок—это средство увязки различных отдельных хозяйств. Но это право не может быть использовано во вред социалистическому строительству (ст. 30) или для кулацких эксплуататорских изворотов (ст. 33).

Ст. 44 устанавливает давностный срок. Права даются для того, чтоб ими пользоваться для развития производительных сил страны. Тот, кто „запускает“ свои права на три года, не пользуется ими, теряет возможность обращения в суд для защиты права (давность погасительная).

Ст. 52, 57, прим. к ст. 59, ст. 70—помещены в разделе „вещное право“. Одним из таких вещных прав является право собственности. Собственником у нас может быть государство, но собственником может быть и частное лицо, а также кооперация. Ст. 52 Гр. Код. подчеркивает, что следует различать эти три вида собственности. Государство, как собственник, имеет больше прав, чем частное лицо и кооперация. Кооперация имеет преимущества перед частником. (См. ст. 57 Гр. Код.). С введением новой экономической политики частник имеет право собственности на свое имущество, но Гражданский Кодекс не вернул ему тех прав на имущество, которых он был лишен во время первого периода революции. Об этом говорит примечание 1 к ст. 59 Гр. Код.

Привлекая частника к хозяйственной работе, Гражданский Кодекс провозглашает, что только в случае преступления можно отнять (конфисковать) в казну имущества (ст. 70).

Ст. 106 и следующие открывают самый обширный отдел Гражданского Кодекса „Обязательственное право“. Ст. 107 дает понятие об „обязательстве“. Чаще всего обязательства возникают на почве договоров. Наиболее распространенные договоры это имущественный наем (152 ст.), или аренда, купля-продажа (180 ст.), заем (203 ст.), подряд (220 ст.). Но обязательства возникают и тогда, когда кто-нибудь уничтожит чужое имущество, причинит увечье или другой вред (ст. 403). При взыскании за вред советский закон предписывает учитывать социальное положение сторон (ст. 406 и 411).

Гражданский кодекс заканчивается разделом „Наследственное право“.

Ст. ст. 416 и 418 дают ответ на вопрос, кто в праве быть наследником.

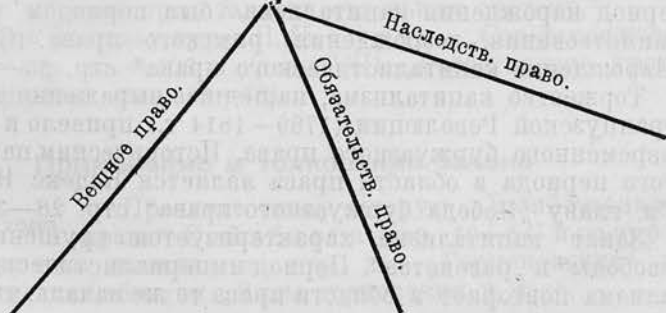
Система Гражданского Кодекса

Четвертая
тема:

При чтении Гражданского Кодекса обратите внимание на расположение его статей по определенной системе. Статьи Кодекса, имеющие общую нумерацию от 1—435, сгруппированы в четыре больших раздела: Общая часть, Вещное право, Обязательственное право, Наследственное право. Каждый раздел группирует статьи под римской нумерацией в свои „подразделы“. При этом раздел „Обязательственное право“ имеет свои „Общие положения“, т.-е. общие правила, относящиеся к различным видам обязательств. Эта система группировки статей, называется пандектной системой. По ознакомлении с этим расположением статей изобразите графически связь и соотношения различных разделов. Мы даем начало этого графика:

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Общие
положения.
Субъекты прав.
Объекты прав.
Сделки.
Давность.



Работа над Гражданским Кодексом в той последовательности, которая нами рекомендована, дает конкретное понятие о предмете и позволяет приступить к проработке более сложного теоретического материала.

История хозяйственного права, его возникновение и развитие

По определению П. И. Стучка (Курс, Пятая тема: стр. 13), право — это система общественных отношений, соответствующая интересам господствующего класса и охраняемая организованной силой этого класса, государством.

Поэтому с изменением общественных отношений, со сменой господства одного класса господством другого класса изменяется и содержание права. В главе „Возникновение права“ (стр. 20—22) П. И. Стучка дает общую характеристику общественных отношений в древнем Риме. Право тогда возникало на почве захвата, право было привилегией небольшой группы. Иметь право значило стоять выше других. Право означало неравенство.

Следующую ступень в развитие того же римского права составляет период появления новых общественных отношений, отношений продуктообмена. При обмене кладется в основу равенство обмениваемых продуктов. Право периода рыночных отношений начинается проникаться идеей равенства. (См. главу „Право рынка“ стр. 23—26). Римское право, которое долгое время считалось самой лучшей системой права—это право того периода римской истории, когда Римское государство сильно выросло, в нем развилась промышленность, торговля. Развитие классовых противоречий привело Рим к гибели. Рим был побежден варварами. Заглохла его торговля, промышленность. Замерло его право. С возникновением в Европе капитализма стало снова применяться Римское право. Этот период в истории Европейского права, период зарождения капитализма — был периодом расцвещения (займствования, возрождения) римского права. (См. главу „Зарождение капиталистического права“ стр. 26—28).

Торжество капитализма, нашедшее выражение в Великой Французской Революции (1789—1814 г.) привело к созданию современного буржуазного права. Историческим памятником этого периода в области права является Кодекс Наполеона (См. главу „Победа буржуазного права“ стр. 28—32).

Закат капитализма характеризуется крушением идей „свободы“ и „равенства“. Период империалистического капитализма повторяет в области права те же начала, что и в пе-

риод феодализма с его началами неприкрытого господства сильного, когда право было правом неприкрытого неравенства. Поэтому П. И. Стучка называет последний период развития права Эпохой „Капиталистического феодализма“ (стр. 32—35).

Новейшие кодификации гражданского права

Шестая тема. Эту тему проработайте по X главе курса П. И. Стучка, стр. 87—100.

Основные направления в науке хозяйственного права на западе и в России

Седьмая тема. Развитию и смене различных форм общественных отношений, как Вы видели из истории права, отвечали развитие и смена различных правовых систем. Это нашло свое выражение в смене разных теоретических направлений и школ в науке о хозяйственном праве. Прочтите XII главу курса П. И. Стучка (стр. 107—118).

Советская кодификация хозяйственного права

Восьмая тема. Вопрос о советской кодификации хозяйственного права обнимает следующие вопросы: 1) История издания советских законов, регулирующих хозяйственные взаимоотношения граждан, 2) соотношение между гражданскими кодексами союзных республик, 3) вопрос о выработке основ гражданского законодательства Союза ССР, 4) соотношения между гражданским, семейным, земельным и трудовым кодексом, 5) вопрос о дуализме и монизме хозяйственного права, т.е. вопрос о том обнимает ли хозяйственное или гражданское право также и торговое и промышленное право, или торговое и промышленное право должны представлять отдельную систему.

Прочтите XI главу курса П. И. Стучка „Советская кодификация“ стр. 101—107 и главу VIII „Разветвление гражданского права“ (стр. 73—78).

Применение и толкование закона

Девятая тема. Прочтите главу вторую „Хозяйственного права“ Гойхбарга (стр. 49—54) и по курсу П. И. Стучка начиная со стр. 210 „Герменевтика“ до 212 стр., кончая абзацем „Виды толкования у нас“.

Контрольные вопросы

По проработке всего материала изложите в письменной форме ответы на следующие вопросы:

1. В каких статьях Гражданского Кодекса РСФСР, начиная с 1 до 106 предусматривается усиленная защита интересов государства?

2. В каких случаях допускается распространительное толкование Гражданского Кодекса?

3. В чем заключается основное отличие марксистского учения о хозяйственном праве от буржуазной теории?

4. Перечислите важнейшие кодификации гражданского права XIX века.

5. Почему в СССР каждая союзная республика имеет свой гражданский кодекс?

Рекомендуемая специальная (необязательная) литература:

1. По истории советской кодификации.

С. И. Раевич.—Статья в „Энциклопедии государства и права“—„Гражданский Кодекс“.

2. По истории западно-европейского права.

С. И. Раевич.—Очерки истории буржуазного гражданского права со времени империалистической войны. Изд. ГИЗ „Введение“, стр. 6—33.

3. По вопросу о применении и толковании гражданских законов.

И. С. Перетерский.—Принудительные и диспозитивные нормы в Гр. Код.

Журнал Советское право 1924 г. № 4.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-й год заочного обучения

Задание № 2

Предварительные замечания

По настоящему заданию следует проработать вопросы, перечисленные во II разделе программы.

Оно разбивается на две части: 1) Учение о субъекте права, 2) Учение об объекте права.

Каждую из этих частей задания следует прорабатывать отдельно: после проработки первой части, т.е. усвоения литературного материала и статей 4—19 Гражд. Кодекса, следует ответить на контрольные вопросы и разрешить казус и затем перейти ко второй части задания.

В качестве учебных пособий рекомендуются: 1) Учебник Ф. И. Вольфсона (III-е издание) стр. 22—32, стр. 33—35, стр. 39—48, стр. 166—184. 2) „Хозяйственное право“ А. Г. Гойхбарга. Гл. III, стр. 55—67, стр. 69—71 и стр. 72—77.

В виду того, что оба учебных пособия не охватывают полностью всех тех вопросов, которые предусмотрены программой, а также в виду того, что в связи с проработкой этих вопросов следует ознакомиться с содержанием законодательства об акционерных обществах, трестах, синдикатах и т. д., которое относится ко времени после издания вышеуказанных пособий, рекомендуется проработать также конспект лекций, посвященный учениям о субъекте и объекте права. Конспект прилагается к настоящему заданию.

Часть I. Учение о субъекте права

Тема I. Понятие о субъекте права и правоспособности

Прочтите по учебнику Вольфсона стр. 22—24 и по книге Гойхбарга стр. 55—58, предварительно, ознакомившись

с ст. 4, 5, 6 и 10 Гражд. Кодекса. Этот материал знакомит Вас с содержанием понятия правоспособности. Но это понятие теснейшим образом связано с понятием „субъект права“. Термин „Правоспособность“ можно заменить термином „Правосубъектность“. Происхождение понятия „субъект права“, связь этого понятия с формами товарного хозяйства выясняется в первом разделе прилагаемого при настоящем задании конспекта лекции.

Основная мысль, которая должна быть Вами усвоена в результате проработки настоящей темы, состоит в том, что „субъект права“—это юридическое обозначение экономического понятия „товаровладелец“. Отсюда Вы делаете тот вывод, что Гражданский Кодекс это кодекс, регулирующий общественные взаимоотношения на почве товарного хозяйства. Так как товарная форма хозяйства есть одна из исторических форм хозяйства, а не вечная форма его, то вы делаете вывод о переходящем значении, а не вечности гражданского права, а также гражданской правоспособности. Это приводит Вас к проблеме составляющей предмет следующей темы.

Тема II. Проблема субъективных прав граждан в буржуазной и марксистской теории права

Настоящая проблема разрешена в советском праве в ст.ст. 1, 4 и 5. Эти статьи Кодекса не оставляют сомнения в том, что по советскому Гр. Кодексу гражданское право это не прирожденные свойства личности, а способность в определенной, допускаемой рабочим государством форме участвовать в развитии производительных сил страны. При этом надо иметь в виду, что рабочее государство стремится не к простому развитию производительных сил страны, а к развитию их в направлении социалистического строительства. Но не так смотрит на вопрос о гражданском праве буржуазная теория.

Ознакомьтесь со взглядами проф. Покровского и Дюги, изложенными в конспекте лекции. Продумайте их учения и определите, в чем заключается существенное различие между формулами нашего ГК и этими теориями.

Тема III. Проблема морального интереса в гражданском праве

Познакомившись по конспекту лекции с ст.ст. 28, 29 Швейц. Гр. Ул., с ст. 12 и 253 Германск. Гр. Ул., определите, что подразумевается под моральным интересом. Эта проблема морального интереса ставится нами в непосредственную связь с проблемой субъективных прав личности. Если право есть система общественных взаимоотношений, определяемая производственными отношениями, если гражданская правоспособность предоставляется гражданину в интересах развития производительных сил страны, если, таким образом, гражданское право есть социальная форма, обязанная своим существованием тем или иным производственным отношениям в классовом обществе, то, очевидно, вопрос о моральном интересе имеет в нашем гражданском праве не то значение, которое ему приписывается учением о праве, как о сфере свободы личности. Продумав этот вопрос, поставьте другой вопрос: защищаются ли у нас правовыми средствами нематериальные интересы или эти интересы личности остаются незащищенными.

Тема IV. Понятие о юридическом лице

Это понятие является одним из наиболее трудных. Но оно Вами будет правильно усвоено, если Вы проработали вышеприведенный материал и усвоили марксистское учение о правоспособности и его отличие от буржуазных учений. Прочтите ст. 13 Гр. Код. и Вы увидите, во-первых, что закон считает юридическим лицом: 1) объединения лиц, 2) учреждения и 3) организации и, во-вторых, что эти юридические лица имеют право приобретать имущества, вступать в обязательства, искать и отвечать на суде. Из ст. 13 Вы, далее, делаете тот вывод, что не всякое объединение лиц, учреждение и организация является юридическим лицом, а только те объединения, учреждения и организации, которым закон присваивает право приобретать имущество и вступать в обязательства. В виду этого Вам надо конкретно познакомиться с отдельными объединениями лиц, с учреждениями и организациями, которым закон присваивает право юридического лица. С объединениями лиц в виде товариществ полных, на вере и т-в с ограниченной ответствен-

ностью Вы познакомитесь по учебнику Вольфсона III издание стр. 166—184, с учреждениями, каковыми являются наркоматы, исполкомы, тресты, торги, синдикаты, подсобные предприятия, Вас знакомит конспект лекции; об организациях, являющихся юридическими лицами, прочтите по учебнику Вольфсона стр. 40—41.

Проработав этот материал, поставьте перед собою следующие вопросы. 1) Правильно ли часто встречающееся в житейском (не юридическом) словоупотреблении смешение понятий юридического лица с лицом, имеющим правомочия. Можно ли сказать, что правление треста есть юридическое лицо? 2) Можно ли всякое учреждение считать юридическим лицом по той причине, что оно имеет средства на наем помещения, приобретение инвентаря, топлива и т. д. или юридическим лицом следует считать только такое учреждение, которое имеет назначение принимать участие в товарном обороте в качестве товаровладельца?

Тема V. Теории о „природе юридического лица“ в буржуазной юриспруденции

С этими теориями полезно познакомиться для того, чтобы убедиться, насколько несостоятельна буржуазная юриспруденция в разрешении основных вопросов права. Ни в одном вопросе идеалистическая схоластика не напутала в такой мере, как в вопросе о так называемой природе юридического лица.

Познакомившись по конспекту лекции с различными теориями, продумайте следующие вопросы: 1) не объясняются ли разногласия по вопросу о юридическом лице и возникновение всяких искусственных построений (юридических конструкций) той неправильной предпосылкой, что гражданское право есть право человеческой личности, есть сфера осуществления ее свободы и самоопределения, 2) в какой мере марксистская теория гражданской правоспособности облегчает понимание существа юридического лица.

Тема VI. Понятие о целевой правоспособности юридического лица

Прочтите ст. 18 Гр. Код. а также декрет СНК от 2 января 1923 года „О мерах к урегулированию торговых опе-

раций государственных учреждений и предприятий". Этот декрет опубликован в качестве приложения 3-а к Гражданскому Кодексу. По прочтении этих законов поставьте перед собой следующий вопрос. В праве ли юридическое лицо заключать любые сделки, предпринимать любые хозяйственные действия, или оно известным образом ограничивается постановлениями устава. Для разрешения этого вопроса Вам поможет вторичное чтение известных уже Вам определений трестов, торгов, синдикатов.

Тема VII. Явочный и разрешительный порядок образования юридических лиц

Прочтите раздел ... конспекта лекции. Обратите внимание на то, что в первую половину XIX века, когда юриспруденция фактически игнорировала огромную роль юридических лиц и признавала их фикциями, в это время и законодатель отрицательно относится к свободному их образованию, устанавливая почти всюду концессионную систему. С переходом капитализма на высшую ступень, с торжеством финансового капитала падают ограничения для свободного их образования, Законодательства, одно за другим, переходят к явочной системе образования юридических лиц.

Вместе с тем Вы должны поставить перед собой вопрос, почему в Советских республиках установлен разрешительный или, как иначе говорят, концессионный порядок образования юридических лиц, не стоит ли эта система в связи с плановостью построения нашего хозяйства.

Тема VIII. Дееспособность. Возникновение дееспособности, ее прекращение и ограничения. Дееспособность несовершеннолетних

Прочтите ст. 7 Гр. Код., сопоставьте ее со ст. ст. 4 и 5 Кодекса и выясните различие между дееспособностью и правоспособностью. Для правильного и отчетливого усвоения и разграничения этих понятий придумайте примеры: когда гражданин, будучи правоспособен, не имеет дееспособности. Поставьте себе обратный вопрос: может ли лицо дееспособное быть неправоеспособным.

Прочтите далее ст. 8 и 9 Гр. Код. По поводу ст. 8 имейте в виду, что второй ее пункт, говорящий о недееспособности

способности расточителей, в настоящее время не имеет силы, в виду того, что назначение попечительства по случаю чрезмерной расточительности у нас отменено с изданием нового Кодекса о браке, семье и опеке (1926 года). Прочтите по учебнику Вольфсона (III изд.) стр. 24—26.

Прочтите ст. 10 Гр. Код. Правильное понимание и применение этой статьи часто затрудняется тем обстоятельством, что не отдают себе ясного отчета, в том, что такое правоспособность и что такое дееспособность, и не различают обязательства действовать в известной области, обязательства к воздержанию от определенной деятельности от ограничения провоспособности и дееспособности.

Ст. 5 Гр. Код. считает элементом правоспособности— способность к свободному избранию профессии и занятию промыслом. Гражданин поступает на службу и обязуется работать только в данном предприятии. Здесь имеет место договор о предоставлении рабочей силы на известных условиях. Эти условия ограничивают возможность нанявшегося работать в другом каком-либо предприятии. Но такой договор не направлен к ограничению правоспособности или дееспособности.

Ответьте на следующие контрольные вопросы:

1. В чем состоит марксистское учение о субъекте права и чем это учение отличается от буржуазной теории?

2. Чем объясняется разнообразие теорий буржуазной юриспруденции по вопросу о так называемой „природе“ юридического лица.

3. Какая из известных Вам теорий о „природе“ юридического лица ближе всего подходит к марксистскому учению о юридическом лице?

4. Какие юридические лица возникают у нас в явочном и какие в разрешительном порядке?

5. Возможно ли полное лишение гражданской правоспособности?

Разрешите казус:

Редактор газеты для увеличения средств на ее издание взял на себя поставку для школ писчебумажных принадлежностей. В праве ли он был заключить этот договор?

Часть II. Учение об объекте права.

Пособиями при проработке этой части задания являются, учебник Вольфсона и конспект лекции.

Тема I. Объекты гражданского права и их деление.

Прочтите ст. ст. 20, 21 Гр. Код. В этих статьях Вы встречаетесь с понятиями: 1) объект права, 2) гражданский оборот, 3) частный оборот. Уяснение этих понятий составляет содержание первой темы. Обратите внимание на то, что слова „объект права“ поясняются в заголовке настоящего раздела Гр. Кодекса словом „имущество“. Следовательно, объект гражданского права это—имущество. Но Вы уже знаете, что гражданское право есть система общественных взаимоотношений, складывающихся в условиях товарного хозяйства, или товарного оборота. Отсюда Вы делаете вывод о том, что слово „объект права“ есть юридическое выражение экономического понятия „товар“.

Овладев понятием „объект права“—продумайте понятие „гражданский оборот“, или „гражданско-правовой оборот“ и установите взаимоотношение между гражданским оборотом и частным оборотом.

Этот вывод следует, далее, уточнить путем разрешения следующего вопроса. Только ли предметы, вещи являются объектами права или таковыми являются и действия людей? Вспомните, что самым распространенным товаром в капиталистическом обществе является рабочая сила, и Вы получите ответ на этот вопрос.

Но хозяйство в условиях диктатуры пролетариата есть хозяйство строящегося социализма, это хозяйство переходящее постепенно к формам не товарных, а централизованных, плановых связей между различными его элементами. Отсюда явствует, что не все средства и орудия производства являются товарами. Существуют предметы, изъятые из гражданского (товарного) оборота. Деление имуществ на изъятые из гражданского оборота и не изъятые из гражданского оборота составляет центральную идею в учении об объектах права. Продумайте следующий вопрос: в чем состоит характерная особенность этого деления в советском

праве и что отличает это деление от имеющегося в буржуазных кодексах подобного деления.

В результате проработки этой темы Вам надлежит, во-первых, точно, выяснить юридическое содержание понятия „имущества, изъятого из гражданского оборота“, и, во-вторых, точно установить перечень тех имуществ, которые изъяты из гражданского оборота. Материалом для этого для Вас служат ст. 20, 21, 23, 53, 55 и 56 Гр. Кодекса.

Тема II. Правила об отчуждении госорганами имущества, изъятого из гражданского оборота.

Прочтите ст. 22, примечание к этой статье и приложение к этой статье и приложение к ст. 22 Гр. Код., помещенное в конце официального издания Гр. Кодекса.

В результате изучения Вы должны усвоить: 1) классификацию объектов, даваемую 22 ст. Г. К., 2) условия, при наличии коих эти объекты могут быть отчуждаемы госорганами, 3) порядок отчуждения этих объектов, в частности какое учреждение правомочно давать разрешение на отчуждение.

III тема: Деление предметов на потребляемые и непотребляемые, заменимые и незаменимые, родовые и индивидуально определяемые, делимые и неделимые, вещи главные и принадлежностные—прорабатывается по конспекту лекции.

Ответьте на следующие контрольные вопросы:

1) Земля, согласно ст. 21 Гр. Код. изъята из частного оборота. Между тем у нас разрешается трудовая аренда земли. В городах земельные участки сдаются под склады, для застройки. Не противоречит ли это ст. 21 Г. К.?

2) Не угрожает ли возможность отчуждения национализированных предприятий и оборудования опасностью разбазаривания фонда социалистического строительства (денационализации)?

Разрешите казус:

Самоварная фабрика выпустила прейскурант, в котором были нарисованы самовары с заглушками (крышками), про-

тив каждого рисунка была обозначена цена. Кооператив закупил партию самоваров по договору, в котором было сказано, что цена самоваров определяется согласно прейскуранта со скидкой 25%. Фабрика доставила самовары без заглушек. На требование доставить заглушки фабрика ответила, что она продала одни самовары, а если кооператив хотел получить заглушки, то он должен был заключить особый договор, и что если кооператив доплатит по 50 коп. за заглушку, то фабрика таковые доставит. Имеет ли кооператив право на бесплатную доставку заглушек в виду того, что он оплатил цену самоваров?



ГОСУДАРСТВЕННОЕ ИЗДАТЕЛЬСТВО Москва — Ленинград.

УЧЕБНИКИ И УЧЕБНЫЕ ПОСОБИЯ ПО ХОЗЯЙ- СТВЕННОМУ ПРАВУ.

Гойхбарг, А.—Гражданский процесс. (Печ.).

Гойхбарг, А.—Хозяйственное право РСФСР (Новейшее дополнение к изд. 1924 г.). (Печ.).

Гражданский кодекс РСФСР.—Комментарий. Под ред. проф. А. Г. Гойхбарга и И. Г. Кобленца. Изд. 2-е (Институт Советского Права). Стр. 559. Ц. 2 р.

Данилова, Е. Н. проф.—Советское торговое право. (Проблемы советского права. Под общ. ред. проф. Д. А. Магеровского). Стр. 223. Ц. 1 р. 50 к.

Данилова, Е. Н., Перетерский, Н. С. и Раевич, С. И.—Советское хозяйственное право. (Проблемы советского права. Под общ. ред. проф. Д. А. Магеровского). Стр. 216. Ц. 1 р. 60 к.

Карасс, А. В.—Советское промышленное право. (Проблемы Советского Права. Под общ. редакц. проф. Д. А. Магеровского). Стр. 161. Ц. 90 к.

Николаев, Н. М.—Основы авторского права. Постановления ЦИК и СНК Союза ССР „Об основах авторского права“ и „О введении в действие постановления об основах авторского права“. С разъяснением. Стр. 88. Ц. 25 к.

Раевич, С. И.—Исключительные права. Право на товарные знаки, промышленные образцы, изобретения, авторское право. (Проблемы советского права. Под общей ред. проф. Д. А. Магеровского). Стр. 199. Ц. 1 р. 40 к.

Раевич, С. И.—Очерки истории буржуазного гражданского права со времени империалистической войны. Стр. 151. Ц. 1 р. 50 к.

Фишман, Л. И.—Сборник задач по хозяйственному праву. Стр. 247. Ц. 2 р. 50 к.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-й год заочного обучения

Задание № 3

Предварительные замечания

По настоящему заданию следует проработать вопросы, перечисленные в III разделе программы, коими заканчивается общая часть Гражданского Кодекса.

Оно разбивается на три части: 1) учение о сделке, 2) учение о представительстве, 3) учение о давности.

Общее учение о сделке дано в ст. ст. 26—37, 41—43, 147—151 Г. К.; к учению о представительстве относятся статьи 38—39 Г. К.; давность регулируется статьями 44—51 Г. К.

Кроме этих статей придется ознакомиться при проработке отдельных проблем и с рядом других статей Кодекса, которые в дальнейшем указываются.

По примеру предшествующих заданий первоначальной стадией изучения должно служить продумывание соответствующих статей Кодекса. Следующей стадией является чтение литературы и конспектирование ее. (Составление конспекта рекомендуется, но не обязательно). После этого надлежит приступить к составлению ответов на контрольные вопросы и к разрешению казусов.

Рекомендуется каждую часть задания прорабатывать от начала и до конца (ответов на контрольные вопросы) в отдельности. Только после проработки до конца одной части задания, надлежит приступить к следующей части.

В качестве учебных пособий рекомендуются: 1) учебник Ф. И. Вольфсона (III издание) стр. 48—58, 2) А. Г. Гойхбарг Хозяйственное право стр. 78—94, и 3) Конспект лекций. Кроме того желательно, чтобы заочники, имеющие возмож-

ность пользоваться Энциклопедией Государства и Права, прочли в ней следующие статьи: „Сделка юридическая“, „Правоотношение“, „Недействительность сделок“, „Представительство“.

Часть I. Учение о сделке

Тема I-я. Понятие о сделке

Прочтите ст. 26 Г. К. Эта статья дает определение сделки. Продумайте это определение. Анализ его позволяет установить следующие элементы понятия сделки: 1) сделка есть действие, 2) это действие имеет определенную цель, оно „направлено“, т.-е. сознательно устремлено, 3) целью является установление, изменение или прекращение правоотношения.

Констатируя эти три элемента сделки, следует дальше остановиться на каждом из них в отдельности. По вопросу о действии, как элементе сделки, следует подумать, совпадают ли физическое и юридическое понятия „действия“, нет ли случаев, когда внешнее „бездействие“ составляет элемент сделки.

В связи с анализом второго элемента определения сделки, — „направления“, сознательного, целеустремленного действия, следует прочесть ст. 403 Г. К., которая предусматривает действия, влекущие за собой юридические последствия. Сопоставление ст. 26 со статьей 403 Г. К. должно разяснить следующий вопрос: всякое ли действие, имеющее юридические последствия, является сделкой.

Останавливаясь на третьем элементе определения сделки, как действия, именно его цели, следует продумать понятие „правоотношения“. Анализ этого понятия дан в соответствующей статье „Энциклопедии“ и в конспекте лекции.

Догматического изучения ст. 26 Г. К., усвоения формального определения сделки недостаточно. Ибо с точки зрения марксизма право есть средство оформления производственных отношений в интересах господствующего класса. Надо поэтому проследить дальше содержание тех производственных отношений, тех экономических явлений и процессов, которые оформляются в сделке, а также уяснить себе, какое влияние оказывает интерес того или иного класса на нормирование отношений по сделке.

Определив сделку, как действие, как волевой акт, направленный к установлению, изменению или прекращению правоотношений, следует уяснить себе отношение действия к воле того лица, которое действует. В связи с этим следует разобраться в вопросе о так называемой свободе воли с точки зрения марксизма. Затем надлежит ознакомиться с существующими теориями по вопросу о значении действительной воли и воли из'явленной; при сопоставлении так называемой теории воли с теорией волеиз'явления надо отчетливо разобраться в вопросе о том, какие интересы лучше защищаются той и другой теорией. Изложение этих теорий заочник найдет в конспекте лекций.

Если целью сделки является установление (а также изменение или прекращение) того или иного правоотношения, то, очевидно, учение о правоотношении составляет центральное ядро в учении о сделке. Усвоение этого понятия является предпосылкой для разрешения всех теоретических и практических проблем, как-то: вопроса о значении формы сделки, об условиях действительности и недействительности сделок и последствиях недействительности.

Ст. 26 Г. К. заканчивается делением сделок на односторонние и двусторонние. Двусторонние сделки называются договорами. В связи с этим надлежит продумать следующий вопрос: совпадают ли понятия „сделка“ и „договор“. На этом вопросе следует специально остановиться, ибо житейское словупотребление не совпадает с юридическим.

Прочтите ст. ст. 67, 114, вторую часть 124, 182, 196, 422 Г. К. и определите, предусматриваются ли этими статьями какие-либо сделки, в чем эти сделки состоят и к какой категории каждая из усматриваемых Вами сделок должна быть отнесена: к односторонним или двусторонним.

Тема II-я. Форма сделок. Значение формы сделок: существенная часть сделки и способ доказывания

Эта тема распадается на две подтемы. Первая подтема имеет своим содержанием вопрос о том, какие формы сделок бывают, в чем разные формы состоят. Ответ на этот вопрос дают ст. ст. 27 и 28 Г. К.

Вторая подтема имеет своим содержанием вопрос о значении формы. Этот вопрос теоретически и юридически

более сложен. Ибо необходимо уяснить себе, для чего устанавливается строгий формализм некоторых сделок, и каковы последствия нарушения формы. Основными статьями Г. К. по этому вопросу являются 29, прим. 2 к ст. 130, 136, примечание к 136 статье и 151 ст.

Правильное понимание значения формы сделки с точки зрения советского Г. К. предполагает отчетливое усвоение ст. 29 Г. К. В названии настоящей темы указано, что значение формы двойное: в иных случаях форма составляет существенную часть сделки. Это означает, что если не соблюдена предусмотренная законом форма, нет и сделки. В других случаях форма есть способ доказывания наличия определенных правоотношений. Если не соблюдена форма, установленная для цели доказывания сделки, то, очевидно, упущение формы имеет значение отсутствия доказательства.

Правило ст. 29 рекомендуется сопоставить, с одной стороны, со статьями 72, второй частью 90, 138, 379 и др. ст. ст. Г. К., в которых употреблены слова „под страхом недействительности“, а с другой стороны, с первой частью ст. 90, 136, прим. к ст. 136, 211, 275-б.

В связи с правилом ст. 29 Г. К., устанавливающим недействительность в некоторых случаях сделки, заключенной с нарушением установленной формы, возникает вопрос о последствиях признания сделки недействительной. Этот вопрос разрешается ст. 151 Г. К.

Тема III-я. Случаи недействительности сделок по формальным и материальным основаниям. Постановка вопроса в буржуазном и советском праве

а) Недействительность сделки по формальным основаниям

Проработка предшествующей темы дала нам общую установку в вопросе о значении формы сделки. После этого надлежит усвоить те конкретные случаи, когда несоблюдение формы влечет за собой недействительность сделки.

Прочтите следующие статьи Г. К.: 72, 90, прим. 1 к ст. 130, прим. 2 к ст. 130, ст. 136, прим. к ст. 136, 137, 138, прим. 2 к ст. 141, 153, 182-а, 185, 2 п. приложения к ст. ст. 180—205 Г. К. „О купле-продаже в розницу с рас-

срочкой платежа“ 211, 238, 265, прим. к ст. 265, прим. 2 к ст. 265, ст. 266, 267, 275-6, 297, 379, 425.

Ознакомившись с содержанием перечисленных статей, сгруппируйте их по следующим признакам:

1) в первую группу выпишите статьи, которые предписывают нотариальную форму удостоверения сделки, 2) во вторую группу отнесите статьи, предусматривающие простую письменную форму.

Затем произведите перегруппировку по следующим признакам: 1) сперва выпишите статьи, устанавливающие недействительность сделок в случае нарушения формы, 2) затем выпишите статьи, устанавливающие иные последствия нарушения формы. Усвоение законодательного материала ставит перед Вами вплотную вопрос о том, почему закон в одних случаях предписывает одну форму сделки, а в других случаях другую, какие цели он при этом преследует. Затем возникает другой вопрос — почему именно в одних случаях нарушение формы имеет одни последствия, а в других случаях другие.

По этим вопросам рекомендуется обратить внимание на приводимые в конспекте разъяснения Верховного Суда.

б) Недействительность сделок по материальным основаниям

Переходя к этой подтеме, надо раньше всего уяснить, что понимается под материальным основанием недействительности сделки. Здесь опять-таки мы обращаемся к тексту Кодекса, ст.ст. 30, 31, 32, 33, 34 и 35.

Из анализа ст. 30 мы видим, что эта статья предусматривает ряд различных обстоятельств, обуславливающих недействительность сделок. Подробно эти случаи изучаются в дальнейшем. Здесь же для уяснения понятия „материального основания недействительности“ достаточно ограничиться отрицательным признаком. Это не то основание, которое предусмотрено ст. 29 Г. К., т.е. нарушение формы, здесь имеется в виду нарушение материального права, материального интереса.

То же самое относится и к другим вышеперечисленным статьям.

Тема IV-ая. Недействительность сделки и последствия недействительности

Вопрос о недействительности сделок по материальным основаниям является одним из актуальнейших вопросов нашего гражданского права. Поэтому проработка этого вопроса требует, во-первых, отчетливого усвоения социально-политического, классового значения существа соответствующих норм и, во-вторых, тщательного догматического анализа соответствующих положений Гражданского Кодекса. Попутно должны быть усвоены основные правила по этому вопросу, имеющиеся в буржуазном праве.

Проработку этого вопроса рекомендуется выполнить в такой последовательности:

- а) Недействительность сделки по 30 ст. Г. К.
- б) " " " 31 " "
- в) " " " 32 " "
- г) " " " 33 " "
- д) " " " 34 и 35 ст. Г. К.

а) Недействительность сделки по 30 ст. Г. К.

Прочитав эту статью, Вы продумываете следующие понятия: 1) противозаконная сделка, 2) сделка в обход закона, 3) сделка, направленная к явному ущербу для государства.

Процесс продумывания в данном случае состоит в конкретизации каждого понятия в отдельности. Понятие „противозаконная сделка“ конкретизируется Вами путем представления себе определенной запрещенной законом сделки. Вы обращаетесь к изученной Вами уже части Кодекса, например, к ст. 22 Г. К., где перечисляются предметы, принадлежащие государству и не могущие быть отчужденными в пользу частника. Очевидно, сделка, по которой госорган продает частнику национализированный завод, будет сделкой противозаконной, а посему недействительной по 30 ст. Г. К.

Так Вы конкретизировали понятие „противозаконной сделки“.

Прodelать такую же работу над понятием „сделка в обход закона“ труднее. Ибо на то ведь и совершается „обход“,

чтоб обойти, что-то скрыть. Очевидно, целью обхода закона является совершение чего-то незаконного. Таким образом „сделка в обход закона“ по внешности может являться вполне законной, но ее экономическое, материальное содержание противоречит тому, чего можно добиваться законными средствами. В конспекте приводятся несколько случаев из судебной практики, в коих суд обсуждал сделки: 1) противозаконные, 2) в обход закона и 3) направленные к явному ущербу для государства. При анализе последнего понятия следует на основании примеров из судебной практики усвоить следующие его элементы: 1) ущерб для государства, 2) явность этого ущерба и 3) намеренность, „направление“ к причинению ущерба (ибо закон говорит о сделке „направленной“, т.-е. устремленной к тому, чтобы причинить ущерб для государства).

Изучив основания недействительности сделки, предусмотренные в ст. 30 Г. К., Вы ставите перед собой следующий вопрос: а каковы последствия недействительности сделок? Ответ на этот вопрос дает Вам ст. 147 Г. К.

Эта статья также требует подробного анализа. Поставьте перед собой следующие вопросы:

1) применяются ли правила этой статьи к тем случаям, когда стороны заключили запрещенную сделку, но не выполнили ее?

2) применяется ли эта статья тогда, когда одна только сторона выполнила сделку, а другая и не приступила к ее выполнению?

3) Что такое „неосновательное обогащение“, о котором говорится в этой статье?

Проработав ст. 30 и 147 Г. К. надлежит сопоставить их с имеющимися по этому вопросу правилами иностранных законодательств. Об этом имеются соответствующие указания в рекомендуемом конспекте лекций.

б) Недействительность сделки по 31 ст. Г. К.

При изучении этого вопроса Вы должны вернуться к понятию дееспособности, в частности к 7, 8 и 9 ст. Гр. Код., имея при этом в виду новую редакцию этих статей, согласно пост. ВЦИК и СНК от 14/XI — 1927 г. Обратите при этом

внимание на то, что ст. 31 Г. К. предусматривает два существенно различных случая: так называемую формально установленную недееспособность и формально не установленную, „фактическую“ неспособность к сознательному совершению сделки.

Затем обратитесь к ст. 148 Г. К., регулирующей последствия недействительности сделки по обстоятельствам, предусмотренным в ст. 31 Г. К.

в) Недействительность сделки по ст. 32 Г. К. и последствия недействительности

Эта тема является сравнительно сложной для догматической проработки, ибо ст. 32 Г. К. предусматривает ряд случаев, обуславливающих недействительность сделки, а последствия недействительности регулируются не одной статьей Г. К., а двумя (149 и 151 ст.). К вопросам, разрешаемым этими статьями непосредственно примыкают выше поставленные теоретические проблемы о значении воли и соотношении между волей и волеизъявлением.

Анализ ст. 32 Г. К. состоит в установлении перечня тех обстоятельств, которые опорочивают сделки.

Обстоятельства эти следующие:

- 1) Обман.
- 2) Угроза.
- 3) Насилие.
- 4) Злонамеренное соглашение представителя с контрагентом (противной стороной).
- 5) Заблуждение.

Ознакомившись с этим перечнем, Вы по конспекту усваиваете содержание каждого из этих понятий, а также различия между ними. В особенности сложно понятие „заблуждения“.

Затем Вы обращаетесь к статьям 149 и 151 Г. К. и устанавливаете последствия недействительности сделки применительно к каждому из выше перечисленных оснований недействительности. Вы таким образом разрешаете вопросы отдельно о последствиях недействительности сделки, совершенной под влиянием обмана, о последствиях недействительности сделки, совершенной под влиянием угрозы и т. д.

Обратите при этом серьезное внимание на последствия сделки, совершенной под влиянием заблуждения. Помимо уяснения понятия „заблуждения, имеющего существенное значение“, Вы, согласно ст. 151 Г. К. различаете причины заблуждения и в зависимости от их характера определяете последствия недействительности. При анализе ст. 151 Г. К. Вы встречаетесь с двумя понятиями: 1) положительный ущерб и 2) убытки от неисполнения договора. Определение этих понятий Вы найдете в ст. 117 Г. К.

Ознакомившись с постановлениями Г. К. по вопросу о заблуждении и его последствиях, Вы обращаетесь к нормам иностранных законодательств по этому вопросу, в частности к Германскому и Швейцарскому Уложениям и к Французскому Кодексу, изложенным в конспекте лекций.

г) Недействительность сделки по 33 ст. Г. К.

Эта статья предусматривает так называемые кабальные сделки. При ее анализе Вам надлежит: 1) установить те признаки, которые необходимы для признания сделки кабальной, 2) обратить внимание на то, как и по чьей инициативе оспаривается кабальная сделка и 3) усвоить, какова судьба сделки, в отношении коей установлено наличие признаков кабалности. Усвоив содержание ст. 33 Г. К., Вы обращаетесь к ст. ст. 149 и 150 Г. К., регулирующим последствия признания сделки кабальной.

Изучение проблемы кабалности по нашему Г. К. Вами дополняется ознакомлением с постановлениями по этому вопросу Германского и Швейцарского Уложений, приведенными в конспекте лекции.

д) Недействительность сделки по 34 и 35 ст. ст. Г. К.

Анализ этих статей дает понятие о так называемых фиктивных и притворных сделках

ТЕМА V. Понятие о ничтожных и оспоримых сделках

Сопоставьте с одной стороны 29, 30, 31, 34 и 35 ст. Г. К., а с другой стороны 32 и 33 ст. ст. Г. К. в связи с следующим вопросом: Нет ли какого-либо различия в порядке констатирования порочности сделки? Обратите при этом вни-

мание на то, что ст. ст. 32 и 33 предусматривают обращение в суд для того, чтобы оспорить сделку, а ст. ст. 29, 30, 31 и 34 об обращении в суд с этой целью не говорят.

ТЕМА VI-я. Понятие об условии

Прочтите ст. 41—43 Г. К. Здесь Вы встречаетесь с понятием „условие“. Определение этого понятия Вы найдете в конспекте.

Учение об условии распадается на следующие проблемы: 1) что такое отлагательное условие (см. 1 ч. ст. 41) и 2) что такое отменительное условие (2 ч. ст. 41), 3) в чем состоят отрицательные обязанности условно обязанного (1 ч. ст. 42), 4) каковы последствия нарушения этих отрицательных обязанностей (2 ч. ст. 42) и 5) каковы последствия недобросовестности условно обязанного (ст. 43 Г. К.).

Рекомендуется конкретизировать понятие условия. Для этого следует придумать несколько примеров отлагательных и отменительных условий; затем усложнить эти примеры таким содержанием условия, в связи с которым возможно то или иное воздействие на наступление или на ненаступление условного обязательства. На этих примерах проверьте действие ст. 42 и 43 Г. К.

Контрольные вопросы к учению о сделке.

1. Какая теория сделки: теория воли или теория волеизъявления нашла свое выражение в ст. ст. 32, 149 и 151 Г. К.?

2. Почему теория волеизъявления называется теорией оборота?

3. В чем заключается отличие ст. 33 и примечания к ней Г. К. РСФСР от ст. 138 Германского Гражданского Уложения.

4. Перечислите статьи Г. К., которые предусматривают недействительность сделки в связи с нарушением формы.

Разрешите следующий казус.

Гражданин Андрей Ушаков состоит должным Губфинотделу свыше 2000 рублей. Эта задолженность по налогам состоит за Ушаковым с декабря 1924 года. В 1926 году Губфинотдел для удовлетворения своей претензии обратил взы-

скание на обстановку и инвентарь ресторана-чайной, в котором торгует Андрей Ушаков. Когда это имущество было описано и арестовано, в суд поступил иск от гр. Новокрещенова, который просил признать за ним право собственности на описанное имущество и исключить его из описи. При рассмотрении на суде этого дела выясняются следующие его обстоятельства: 1) в октябре 1924 года Ушаков продал все имущество ресторана-чайной в том составе, в котором оно в 1926 г. было описано, своей жене Пелагее Ушаковой, 2) в декабре 1924 года Пелагея Ушакова продала все имущество своей дочери Кургановой, 3) в феврале 1925 г. Курганова продала имущество Новокрещенову, 4) 1 апреля Ушаков взял имущество напрокат у Новокрещенова.

Подлежит ли иск Новокрещенова удовлетворению?

Часть II. Учение о представительстве

Учение о представительстве распадается на следующие части.

1. Назначение и основание возникновения представительства.

Гражданский Кодекс не обнимает всех видов представительства. О таковом упоминается лишь в ст. 38 Г. К. Между тем наше законодательство предусматривает представительство опекунов за малолетних, представительство профсоюзов за своих членов. Поэтому при изучении этого вопроса недостаточно анализа ст. 38 Г. К., и необходимо начать изучение с главы учебника Вольфсона (см. стр. 41—43 III изд.).

2. Действие сделки, совершенной представителем, вопрос об обязательности ее для представляемого.

Ответ на этот вопрос дает ст. 39 Г. К.

Контрольные вопросы

1. Является ли опекун договорным или законным представителем.

2. Всегда ли сделка, совершенная представителем, обязательна для представляемого?

Разрешите казус

Медведев пригласил Алексеева на должность приказчика в свой овощной магазин. Андреев, доставлявший в этот магазин овощи, оставлял их под расписку Медведева. Однажды в отсутствие Медведева Андреев оставил овощи под расписку Алексеева. При расчетах с Андреевым Медведев заявил, что он расписку Алексеева считает для себя необязательной, так как он его не уполномачивал на покупку овощей. Прав ли Медведев?

Часть III. Понятие о давности

ТЕМА I-я Учение о давности

В учении о давности следует раньше всего остановиться на самом понятии давности, усвоив его определение. Затем надо выяснить социально-экономическое значение этого института. Обратите внимание на то, что наш закон говорит „об исковой давности“, что ст. 44 говорит о „погашающем“ действии давности. Вместе с тем имеется правило, изложенное в ст. 47 Г. К.

Существо давности может быть усвоено лишь из содержания этих двух статей (44 и 47 Г. К.). Буржуазные законодательства знают также так называемую приобретательную давность. В связи с этим следует объяснить причины расхождения между советским и буржуазным правом по этому вопросу.

ТЕМА II-я. Давностные сроки

Прочтите ст. 44, 396, прим. к ст. 404 Г. К. Продумайте вопрос, почему советское право устанавливает краткие сроки давности.

ТЕМА III-я. Приостановление, перерыв и продление давностных сроков

Проработка этой темы должна дать отчетливое о том, что представление и что такое перерыв давности, в чем различие в последствиях приостановления и перерыва. Существо при-

остановления раз'ясняется примечанием к ст. 48 Г. К., а существо перерыва изложено в ст. 51 Г. К.

Затем надлежит усвоить условия, приостанавливающие давность (ст. 48 Г. К.) и обстоятельства, прерывающие ее (ст. 50 Г. К.).

Контрольные вопросы:

1. Каково социально-хозяйственное назначение института давности?

2. Почему советское законодательство не знает приобретательной давности?

3. Какая разница между приостановлением и перерывом давности?

4. Всегда ли пропуск давности лишает права на иск?

Разрешите следующий казус

Иванов состоял должным Амфитеатрову по заемной расписке сроком 15 ноября 1923 года триста рублей. В мае 1924 года Амфитеатров получил от Иванова письмо, в котором последний извиняется за просрочку и обещает уплатить через три месяца. В ответ на это письмо Амфитеатров предложил ему немедленно внести 150 рублей, в противном случае он обратится в суд.

12 июня 1924 г. Иванов прислал Амфитеатрову 150 рублей. В августе 1924 года Амфитеатров умер, все его имущество перешло к его больной жене. Обнаружив в делах покойного расписку, вдова хотела пред'явить иск к Иванову, но долго не могла разыскать его. Наконец она разыскала его и 15 июля 1927 года пред'явила иск к Иванову. Последний на суде заявляет, что расписка дана сроком на 15 ноября 1923 года, что давностный срок истек, и просит в иске отказать. Вдова Амфитеатрова просит суд обратить внимание на то, что она больная старуха и очень нуждается, а Иванов молодой человек и прилично зарабатывает.

Как может быть разрешено настоящее дело?

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-й год заочного обучения

Задание № 4

Предварительные замечания

По настоящему заданию подлежит проработке IV раздел программы „Вещное право“.

Это задание подразделяется на следующие 4 темы.

1) *Деление гражданских прав на вещные и обязательственные. Виды вещных прав.*

2) *Право собственности.*

3) *Право залога.*

4) *Право застройки.*

Литературные пособия: 1) А. Г. Гойхбарг. Хозяйственное право, 3 изд. стр. 95—144. 2) Статьи из Энциклопедии Государства и Права: Вещь, Вещное право, Вещный иск, Собственность, виндикация, налог, застройка, концессия. 3) Ф. И. Вольфсон. Учебник гражданского права, 3 изд. стр. 59—78. 4) Его же. Хозяйственное право. Конспект лекций. Выпуск III.

Что касается статей из Энциклопедии Государства и Права, то они рекомендуются в том случае, когда заочник имеет возможность без труда пользоваться этим изданием. В виду его дороговизны это пособие не может быть реко-

мендовано, как обязательное. Для восполнения могущего получиться пробела из-за неиспользования этого пособия, в настоящей разработке приводятся наиболее существенные цитаты из вышеприведенных статей.

В виду возможной задержки в выходе в свет следующего выпуска конспекта лекций по Хозяйственному Праву Ф. И. Вольфсона рекомендуется тем заочникам, которые проработали все предшествующие задания по Хозяйственному Праву, приступить к проработке настоящего задания, не дожидаясь получения очередного выпуска конспекта.

Тема I-ая. Деление гражданских прав на вещные и обязательственные. Виды вещных прав

Первоначальное общее представление о вопросе этой темы дает учебник Ф. И. Вольфсона, 3 изд. стр. 59—61.

Прочтите затем по книге А. Г. Гойхбарга на стр. 95 (по 3-му изданию) „Вещное право“ глава I. Общие замечания.

Здесь в начале главы содержится перечень признаков, лежащих в основе искомого деления прав на вещные и обязательственные, а в дальнейшем автор излагает те изменения в современном праве, которые фактически привели к тому, что эти отличительные признаки вещных и обязательственных прав отдели.

Первый признак различия заключается в том, что вещное право дает непосредственное господство над вещью, в то время, как имеющий обязательственное право получает господство над вещью лишь через действие другого лица, именно должника. Сопоставьте с этим утверждением старой теории 120 и 158 статьи Г. К. и ответьте на следующий вопрос: только ли лицо, имеющее вещное право на какой-либо предмет, в праве его истребовать, т.-е. непосредственно осуществить право, или это право принадлежит также и лицу, имеющему обязательственное правомочие?

Второй признак различия состоит в том, что вещное право является абсолютным правом, т.-е. пассивными суб-

ектами являются все посторонние лица, а не только точно определенное лицо, между тем как по обязательственному праву определенному активному субъекту, определенному управомоченному отвечает обязательство точно определенного лица или лиц. (См. ст. 107 Г. К.). Сопоставьте с этим ст. 169 Г. К., помещенную в разделе обязательственного права и ст. 105-г, согласно коей „При залоге товара в обороте, всякий товар, выбывающий из определенного договором помещения, освобождается от залога, а всякий товар, поступающий в это помещение, становится предметом залога“. Ответьте на следующий вопрос: пользуется ли всякое залоговое право абсолютной защитой, и не является ли залоговое право на товар в обороте таким правом, нарушением коего может быть лишь одно определенное лицо.

Вдумайтесь в третий признак различия, заключающийся в том, что вещные права являются наиболее гарантированными, т. к. обладатели вещных прав не должны опасаться претензий других конкурентов, не должны ни с кем делиться при несостоятельности обязанного лица и могут изъять предмет из обладания любого третьего лица, к которому предмет этот неправомерно попал. Сопоставьте этот признак различия с правилами, изложенными в ст. 60 и 101 Г. К., из коих явствует, что не всегда вещное право гарантирует своего обладателя таким образом.

Проделанный анализ законодательного материала приводит Вас к тому заключению, что резкое противопоставление вещных и обязательственных прав на основании перечисленных признаков различия не отвечает состоянию современного законодательства, в частности нормам Гражданского Кодекса. В виду этого Вы ставите перед собой следующий вопрос: чем вызвано это историческое деление прав на вещные и на обязательственные, и какое практическое значение имеет в настоящее время это деление, проводимое и нашим Гражданским Кодексом. Марксистское объяснение этого явления Вы находите в статье П. Стучка „Вещное право“ (Энцикл. Г-ва и Права стр. 371). Приводим следующую цитату: „Если мы знаем, что каждое классовое общество имеет свой особый тип права, то мы на вещном праве легко откры-

ваем следы докапиталистического феодального периода, когда право вообще представлялось лишь примитивной формой отношений господства-рабства, в прямую противоположность обязательственному праву, с первого же взгляда выдающему свой товарообменный, а в дальнейшем чисто буржуазный характер и лишь по мере роста капитализма и перехода его в стадию монопольную вновь принимающему явный характер отношений господства-рабства. Обмен эквивалентами в обществе мелких свободных товаропроизводителей в корне отличается от обмена периода высоко развитого капитализма, когда, с одной стороны, концентрация товаров, даже мелкого производства, в руках торгового капитала дает им прямую власть над людьми, как массовыми покупателями, и создает новые отношения господства. Что это деление вещного права и обязательственного соответствует действительности, очень метко указано и у Маркса, когда он в „Нищете философии“ (стр. 126) пишет: „Рента, в смысле Рикардо, это и есть право собственности в буржуазном облике, т.-е. феодальная собственность, подчинившаяся условиям буржуазного производства“. Весьма отчетливое представление о том, что в период капиталистического хозяйства, в особенности в период финансового капитализма, собственность есть форма господства-рабства дают цитаты из книги Лифмана „Картели и тресты“ на стр. 102 книги А. Г. Гойхбарга.

В связи с этим марксистским объяснением исторического деления прав на вещные и обязательственные сопоставьте то, что А. Г. Гойхбарг пишет на стр. 97—98 по вопросу о том, какие классовые правно-политические интересы связаны с сохранением в настоящее время в чистоте деления прав на вещные и обязательственные.

Приходя к выводу о том, что „нет таким образом необходимости поддерживать традиционное деление прав на вещные и обязательственные“, А. Г. Гойхбарг на стр. 99 указывает, в чем состоит в настоящее время практическое значение этого деления.

О видах вещных прав прочтите у Гойхбарга на стр. 98 п. 3.

Понятие об исключительных правах. В связи с проработкой настоящего задания, Вам можно ограничиться самым общим ознакомлением с существом исключительных прав, каковы: авторское право, право на промышленное изобретение, на промышленные образцы (рисунки и модели), на товарные знаки.

По вопросу об авторском праве прочтите: ст.ст. 1 и 2 Постановления ЦИК и СНК СССР от 30 января 1925 г. „Об основах авторского права“. О праве (патенте) на изобретение прочтите ст.ст. 1, 2 и 9 Постановления ЦИК и СНК СССР от 12 сентября 1924 года „О патентах на изобретения“.

О праве на образец прочтите ст.ст. 1 и 7 Постановления ЦИК и СНК СССР от 12 сентября 1924 г. „О промышленных образцах (рисунках и моделях)“.

О праве на товарные знаки прочтите ст.ст. 1 и 2 Постановления ЦИК и СНК СССР от 12 февраля 1926 г. „О товарных знаках“.

Перечисленные законы Вы найдете в „Собрании Законов СССР“ за соответствующие годы, а также в книге Кирзнера и Петровского „Патентное и „Авторское Право“.

Контрольные вопросы:

1) Чем объясняется традиционное деление гражданских прав на вещные и обязательственные, и какое практическое значение имеет это деление в настоящее время?

2) Под влиянием каких факторов экономического развития сглаживаются различия между вещными и обязательственными правами?

Тема II-ая. Собственность

Проработка этой темы должна дать ответы на следующие вопросы:

1) Что такое собственность с точки зрения ее социологической сущности?

2) Как возникло и изменялось право собственности на протяжении известного нам периода человеческой истории?

3) В чем выражается классовое существо собственности по советскому праву?

4) Как советский закон определяет содержание права собственности, и в чем отличие советской собственности от собственности, регулируемой буржуазными законодательствами?

5) Какими средствами защищается право собственности?

6) Как приобретается и как прекращается право собственности?

1. Для первоначального общего ознакомления с постановкой вопроса о праве собственности в Советском Гражданском Кодексе прочтите по учебнику Вольфсона главу VI „Собственность“ стр. 62—69 по 3-му изданию. При чтении учебника попутно старайтесь усвоить содержание соответствующих статей Г. К. (52—70).

Эту тему Вы, далее, прорабатываете по книге Гойхбарга „Хозяйственное право“ стр. 100—129.

Получив элементарное представление о существе проблем, связанных с учением о собственности и предварительно ознакомившись с содержанием соответствующих статей Гражданского Кодекса—Вы приступите к более углубленной проработке вышеперечисленных вопросов.

2. По вопросу о социологической сущности права собственности основным и руководящим методологическим указанием является следующее положение, высказываемое П. И. Стучка в статье „Собственность“ (Энци. Г-ва и Права стр. 891)—„Нас в праве интересуют не только прежде всего, но исключительно противоположности, противоречия между людьми из-за вещи, ее пользования и владения, т.-е. зависимое от разделения труда распределение средств производства. Различные ступени развития разделения труда являются в то же время различными формами собственности, т.-е. каждая ступень разделения труда определяет и взаимоотношения индивидов по отношению к материалу, орудию и продукту труда“. В дальнейшем П. И. Стучка в приведенной статье излагает Марксову схему развития собственности, устанавливая четыре ее формы:

1) Родовую собственность, отвечающую периоду слабого разделения труда и неразвитой ступени производства. В собственность входят и рабы.

2) Общинную и государственную собственность, образовавшуюся благодаря объединению нескольких родов в один город. Здесь путем выделения на отдельный земельный участок впервые возникает частная собственность, в виде собственности двора или семьи. „Свободная собственность трудового крестьянства, повидимому, является самою нормальной формой земельной собственности для мелкого владения, т.-е. того способа производства, в котором владение землей является условием для права рабочего на продукт своего труда. Право собственности на землю для полного развития этого способа столь же необходимо, как собственность на орудие производства для свободного развития ремесленного производства“ (Капитал III 2, 241).

3) Феодальную собственность, характеризующуюся тем, что в качестве непосредственно производящего класса выступают в деревне не рабы, а крепостные, а в городе ремесленники; основой собственности ремесленника был его личный труд и мелкий капитал, при помощи которого эксплуатировались подмастерья. В этот период важное значение имело отделение города от деревни, и наконец,

4) капиталистическую частную собственность.

Проф. Гейхбарг главу о праве собственности (стр. 100) начинает с утверждения, что содержание права собственности менялось (см. вышеприведенную цитату из статьи П. И. Стучка) и, не останавливаясь на предшествующих стадиях развития собственности, излагает Марксов диалектический анализ собственности в период капитализма. Цитаты из Маркса, приведенные у Гейхбарга, прекрасно иллюстрируют диалектическое развитие института частной собственности, особенно интересно (стр. 103) выявление того, как фактическая экспроприация собственности у трудящихся масс маскируется внешним ее признанием, как внешняя правовая форма перестает отвечать ее внутреннему содержанию.

3. Переходя к вопросу о том, в чем заключается классовое существо собственности по советскому праву, Вам надо иметь в виду, что собственность на средства производства определяет и собственность на продукт производства, ибо распределение средств производства определяет и распределение продуктов производства (Энцикл. Г-ва и Права стр. 97). Поэтому для характеристики собственности по советскому праву важно то правовое положение, в котором находятся основные средства производства: земля, предприятия, строения. Этому вопросу уделены стр. 105—108 книги А. Г. Гойхбарга. В связи с высказываемыми по этому вопросу общетеоретическими соображениями профес. Гойхбарга приходится обратить внимание заочника на то, что книга Гойхбарга писалась в 1923—24 году, поэтому некоторые его формулировки отчасти устарели, отчасти отвергнуты критической марксистской мыслью.

Теперь уж совершенно бесспорно, что характеризовать нашу хозяйственную систему, как систему государственного капитализма, никак нельзя; равным образом неправильно утверждение, что формы, в коих фигурирует в обороте государственная собственность, совпадает с формами обращения частной собственности. Государственная собственность теперь уже обращается большею частью в своих специфических формах. (Занаряжение, плановые заказы, генеральные договоры и т. п.). Совершенно устарел материал, изложенный на стр. 109—110.

4. По вопросу о том, как советский закон определяет содержание права собственности, и в чем отличие собственности по советскому праву от собственности, регулируемой буржуазными законодательствами, рекомендуется, в первую очередь сопоставить ст.ст. 52 и 58 Гр. Код. 1) с 544 статьей Code Civil, гласящей:—Собственность это право пользоваться и распоряжаться вещами с полнейшей свободой; исключается пользование, запрещенное законом; 2) с § 903 Герм. Гражд. Уложения, согласно коего „Собственник вправе распоряжаться вещью по своему усмотрению, поскольку это не противоречит закону или правам третьих лиц; собственник в праве устранить воздействие на вещь со сто-

роны других лиц"; 3) с ст. 641 Швейцарского гражд. Уложения: „Тот, кто является собственником вещи, может в пределах правопорядка, распоряжаться ею по своему усмотрению. Он имеет право истребовать ее обратно от каждого, кто ее удерживает, и отражать всякое неправомерное воздействие“. Наконец, 4) с ст. 420 Т. X ч. I Законов Гражданских Российской Империи, гласившей: „Кто был первым приобретателем имущества по законному укреплению его в частную принадлежность, получил власть, в порядке, гражданскими законами установленном, исключительно и независимо от лица постороннего владеть, пользоваться и распоряжаться оным вечно и потомственно, доколе не передаст сей власти другому, или кому власть сия от первого ее приобретателя дошла непосредственно или через последующие законные передачи и укрепления, тот имеет на сие имущество *право собственности*“.

Определите, в чем состоит сходство, и в чем различие между 52 ст. Г.К. и приведенными статьями других кодексов. Вместе с тем определите, в каком направлении происходили изменения в формулировках существа собственности в буржуазных кодексах, имея в виду, что указанные кодексы издавались в разное время.

По книге А. Г. Гойхбарга (стр. 116—117) проследите, далее, те изменения, которые произошли в европейских законодательствах послевоенного периода по вопросу о праве собственности, и продумайте рассуждения Гедемана о собственности в состоянии покоя и собственности в состоянии движения.

5) По вопросу о средствах защиты права собственности прочтите ст. 59 и 60 Г.К. и по книге Гойхбарга стр. 110—116 и 122—124.

6) О порядке приобретения права собственности прочтите ст. ст. 66 и 67 Г.К. и по книге Гойхбарга стр. 124—126.

7) По вопросу о прекращении права собственности прочтите ст. 68, 69 и 70 Г.К. и вспомните, то что вы изучали по вопросу о давности.

8) Специальные правила об общей собственности изложены в ст. 61—65 Г.К. Прочтите по этому вопросу у Гойхбарга стр. 126—128.

Контрольные вопросы: 1) Буржуазный юрист (Зом.) определяет собственность, как право неограниченного господства над вещью. Правильно ли это определение, а если неправильно, то, в чем его ошибка?

2) В чем заключается различие между кооперативной и частной собственностью?

3) Кто считается добросовестным приобретателем имущества?

4) Действительна ли продажа, если продавец не имеет права собственности на продаваемое имущество?

5) Можно ли виндицировать у госоргана купленное им имущество?

6) Какая разница в праве виндикации госоргана и частного лица?

7) Какая разница между реквизицией и конфискацией?

8) В чем заключаются особые черты государственной собственности согласно правил, изложенных в разделе Г.К. о собственности (ст. 52—70).

Разрешите следующие казусы:

1) В 1922 году за двумя сестрами Верой Петровой и Ольгой Голубцовой было коммунальным зарегистрировано и передано в их общее пользование домовладение, которым они в равных долях владели до 1925 года. В октябре Ольга Голубцова без ведома и согласия своей сестры продала свою половину дома гр-ну Коваленко за 1.200 рублей, удостоверив договор в нотариальном порядке. Вера Петрова просит признать сделку недействительной. По делу установлено, что Петрова до продажи дома гр-ну Коваленко предлагала Голубцовой продать ей дом, но получила категорический отказ продать половину дома за какую бы то ни было сумму.

Подлежит ли иск Петровой удовлетворению?

2) По уголовному приговору Военно-Транспортной Кол-

легии Верхсуда СССР от 11-го января 1926 года было установлено, что с конца 1922 года на железных дорогах Союза стало появляться значительное количество подложных дубликатов железнодорожных накладных на разного рода грузы, связанное с хищением последних. Эти хищения и подделка документов производились организованной шайкой преступников. Правлениям железных дорог пришлось в результате этого удовлетворять претензии пострадавших грузоотправителей, в частности, одним из таких пострадавших оказалось Акц. Об во „Хлебопродукт“, отправившее груз в 2 вагона муки со ст. Ростов на Дону на ст. Москва. Претензия „Хлебопродукта“, не получившего груза, была удовлетворена правлением Октябрьской железной дороги в сумме 6.535 р. 82 к. с процентами. Впоследствии дознанием было установлено, что мука, принадлежащая „Хлебопродукту“, была направлена в декабре 1923 г. на ст. Тверь, где и выдана некоему Белякину, оставшемуся неразысканным. Белякин продал 1 вагон муки „Тверскому Торговому Т-ву“ в лице Коняева, Жукова и Ермолаева. Это обстоятельство и послужило поводом к пред'явлению со стороны Октябрьской ж. д. иска к членам товарищества в сумме 3.442 р. 56 к. Юрис-консульт дороги обосновывал свои требования ст. ст. 59 и 60 Г.К. Ответчики возражали ссылкой на то, что ст. ст. 59 и 60 Г.К. предусматривают вещный иск об истребовании собственности. В данном случае в момент пред'явления исковых требований мука уже не находилась в распоряжении ответчиков, и таким образом дело не в истребовании собственности, а в возмещении убытков, что 59 и 60 ст. Г.К. не предусматривают. Так как не они—ответчики причинили убыток, то они просили в иске отказать, ибо ст.ст. 59 и 60 Г.К. имеют вещный, а не обязательственный характер.

Как должно быть разрешено дело?

Тема III-я. Право застройки

После общего ознакомления с настоящим институтом по учебнику Ф. И. Вольфсона (стр. 69—74)—Вы приступаете к углубленной проработке темы по Г. Кодексу, по книге А. Г. Гойхбарга и конспекту лекций. Эта тема распадается на подтемы:

1) *Существо права застройки и его социально-хозяйственное назначение.* В связи с этим вопросом надо ознакомиться с историей этого института, на западе и у нас.

Прочтите по книге Гойхбарга стр. 130—132 (до п. 5) и ст. 71 Г.К. в редакции от 21 ноября 1927 года.

Обратите внимание, что по вопросу о том, какие участки могут сдаваться под застройку, сказанное у Гойхбарга расходится с новой редакцией закона (ст. 71 Г.К.).

Это объясняется тем, что книга Гойхбарга вышла задолго до издания нового закона.

2) *Разновидности застройки.* Ответ на этот вопрос дают ст. 71 и 84 Г.К. (в редакции 10 января 1927 года).

3) *Классовая политика советской власти в проведении института застройки.*

Прочтите примечание 3 к ст. 71, прим. 2 к ст. 73, ст. 76, ст. 79-а и 79-б (в редакции 27-го апреля 1927 года) и 81-а (в редакции 27 апреля 1927 г.). Для более детальной проработки этого вопроса рекомендуется изучить постановление ЦИК и СНК от 19 августа 1924 г. о жилищной кооперации и Постановление ЦИК и СНК СССР от 15 июня 1927 г. „Положение о мерах содействия строительству рабочих жилищ“ (Изв. ЦИК от 15 июля 1927 г. № 159).

4) *Права застройщика в отношении участка и в отношении строения, им возведенного.*

Прочтите по книге Гойхбарга стр. 134—137 и ст. ст. Г.К. 77, 78, 79, 79-а и 79-б, 83, прим. 2 к ст. 156 и прим. к ст. 166.

5) *Обязанности застройщика и последствия их неисполнения.*

Ответ на эти вопросы Вы найдете в ст. ст. 73, 74, 75, 80.

7) *Вещный характер права застройки.*

См. ст. 79, 79-а, 79-б, 80.

Контрольные вопросы.

1) Предусматривает ли Гр. Кодекс возможность расторжения договора застройки?

2) Кто у нас имеет право возвести новое строение на вновь отводимом участке с тем, чтоб стать собственником строения, а не застройщиком?

3) Кому предоставлено больше прав в отношении эксплуатации жилищ путем сдачи в аренду: застройщику или собственнику немunicipализированного или демunicipализированного строения и почему?

4) Какая форма установлена для купли-продажи права застройки.

5) Не угрожает ли сдача под застройку земельных участков вне городов, в частности сдача земельными обществами участков под застройку, срывом нашей политики национализации земли?

Разрешите следующий казус.

1) Застройщик, получив участок для возведения каменного здания, использовал глину, имевшуюся на этом участке, для нужд постройки, выкопав для этого несколько ям. Коммунхоз против этого не возражал. После окончания постройки застройщик продолжал добывать глину для продажи. Имеет ли Коммунхоз право запретить застройщику добычу и продажу глины? Если он такое право имеет, то какие меры он в праве принять в отношении застройщика в случае нарушения запрета?

Тема IV-ая. Право залога

Прочтите по учебнику Ф. И. Вольфсона главу VIII Залоговое право (стр. 75—78) и ст. 85—105 и 105-а до 105-р (в редакции 20 декабря 1927 г.) Гражд. Кодекса.

Проработка настоящей темы должна быть произведена по следующим подтемам:

1) *Существо залогового права и его вещный характер.*

См. ст.ст. 85, 91, 93, 98, 99, 101, 102 и пункты 1, 2, 3, 4, 5, 6 и 7 главы—„Залоговое право“ книги Гойхбарга, стр. 138—140.

2) *Разновидности залогового права и особенности отдельных видов залогового права.*

Сказанное по этому вопросу во 2-м пункте главы „Залоговое право“ Гойхбарга в настоящее время уже является устарелым, потому что у нас имеются теперь следующие разновидности залога: 1) залог в кредитных учреждениях и в ломбардах, 2) залог в товарных складах и 3) залог товара в обороте и сырья в переработке.

О залоге в кредитных учреждениях см. Постановление ЦИК и СНК СССР от 11 декабря 1925 г. и 28 сентября 1927 г. (Собр. Законов СССР 1925 г. № 84 ст. 630 и 1927 г. № 57 ст. 571), а также ст. 35 Постановления ВЦИК и СНК РСФСР о с.-х. кооперации от 3 октября 1927 г. (С. У. 1927 г. № 109 ст. 736).

О залоге в ломбарде см. Примерный Устав Ломбардов, утвержденный ЭКОСО РСФСР 16 сентября 1926 г. (С. У. № 67 ст. 527 за 1926 г.).

О залоге товара в товарных складах говорится в учебнике Ф. И. Вольфсона 3 издание стр. 77—78.

О залоге товара в обороте и сырья в переработке см. ст. 105-а—105-р в редакции 20 декабря 1927 г.

3) *Форма заключения договора о залоге и порядок установления права залога.*

Ответ на вопрос о форме дает ст. 90 Г.К., а ответы на вопрос о порядке возникновения права застройки дают ст. ст. 91, 92 и 93.

Но в виду существования у нас нескольких видов залога, не предусмотренных Г.К., вопрос о форме соответствующих видов залога должен быть проработан по законодательному материалу об этих видах залога, который выше указан.

Мы разграничиваем в настоящем пункте вопрос о форме договора и вопрос о порядке возникновения залогового права. См. по этому вопросу п.п. 7 и 8 „Залогового Права“ Гойхбарга.

4) *Какие кредиторы пользуются преимущественным правом удовлетворения перед залогодержателем.*

Ответ на этот вопрос дает ст. 101 Г.К.

Контрольные вопросы:

1) Ст. 81 Г.К. устанавливает правило, что при обращении взыскания на право застройки коммунальному отделу принадлежит преимущественное перед прочими кредиторами право удовлетворения. Как быть в том случае, если застройщик заложил право застройки: кто должен первый получить удовлетворение Коммухоз или залогодатель? А если застройщик задолжал рабочим по заработной плате, кто должен раньше получить удовлетворение: коммухоз или рабочие, согласно ст. 93 Кодекса Законов о Труде?

2) Какое различие в порядке осуществления залоговых прав (взыскания с заложенного имущества) существует между кредитными учреждениями, как залогодержателями, и частными залогодержателями.

3) Что такое залоговое свидетельство? В каких случаях и кем оно выдается?

4) Почему в случае отсутствия специального соглашения об этом в договоре залогодержатель не имеет права пользоваться заложенным имуществом?

Разрешите казус:

Кирсанов одолжил у Трофимова двадцать пять рублей и в обеспечение уплаты заложил ему золотые часы, которые оказались краденными. Собственник часов Архипов требует выдачи ему часов. Обязан ли Трофимов выдать ему часы? Обязан ли выдать их только в случае уплаты ему Архиповым 25 рублей? Как должен быть разрешен вопрос о том случае, когда часы заложены в ломбарде?

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-й год заочного обучения

Задание № 5

Предварительные замечания

По настоящему заданию следует проработать вопросы, перечисленные в V разделе программы. Этими вопросами начинается обязательственное право; в настоящем задании освещаются общие вопросы обязательственного права, и задание разделяется на две части: 1) общее учение об обязательствах, 2) общее учение о договорах.

Основными пособиями являются: 1) учебник Ф. И. Вольфсона (3 изд.) стр. 79—103, 2) Гойхбарг. Хозяйственное право, изд. 3-е, ст. 145—168 и 182—191, 3) конспект лекций. Кроме того необходимо, чтобы заочники, имеющие возможность пользоваться Энциклопедией Государства и Права, прочли в ней следующие статьи: „Обязательственное право“, „Обязательство“, „Обязательство абстрактное“ и „Солидарное обязательство“, „Цессия“, „Договор“, „Задаток“, „Аванс“, „Обеспечение“, „Неустойка“, „Непреодолимая сила“.

Часть I. Общее учение об обязательствах

Тема I. Понятие и виды обязательств

Прежде всего, вспомните из задания IV, что означает разграничение вещного и обязательственного права. Вы увидите, что обязательственное право посвящено отношениям,

возникающим вследствие обмена. Как указывает П. И. Стучка, обязательственное право „дает формальное опосредствование отношений обмена, вернее, естественного обмена веществ общества товаропроизводителей. Однако, не всякий обмен подходит под рубрику обязательственного права. В случае, когда обмен происходит за „наличный расчет“ никаких обязательств как будто не возникает. Совершенно правилен вывод, сделанный т. Пашуканисом, что право вообще имеет дело в первую голову, если не исключительно, лишь с нарушением его. Наоборот, нормальное отношение сразу не фиксируется, как правовое: „оно просто существует“. Во всяком случае, это положение остается вне спора по отношению к обязательственному праву. Формальное обязательство возникает в предупреждение, по крайней мере, будущего спора, напротив, неформальный обмен происходит просто на деле. Купля-продажа за наличный расчет может быть совершена и в устной форме без ограничения суммы (ГК, ст. 184). Миллиарды таких сделок, т.-е. простых покупок, совершаются в лавочке, на базаре и т. п., и никто обыкновенно и не думает при осуществлении этих сделок о каком-либо праве“ (П. И. Стучка в Энци. Гос. и Права, 3, 108).

Продумайте ст. 106 и 107 ГК. Из этих статей видно, что в обязательстве имеются два лица, причем право одного (кредитора) противостоит обязанности другого (должника). Кредитор имеет право потребовать совершения должником какого-либо действия, а должник обязан это действие выполнить; в противном случае должник подвергается невыгодным последствиям (см. ниже о неисполнении обязательств).

Из ст. 106 Вы видите далее, что обязательства возникают в силу различных оснований; в частности, имеются два вида оснований возникновения обязательств:

а) договор. Вспомните, что Вы знаете о договоре из задания № 3. Возьмите договор, указанный в ст. 152 или 208 ГК и проанализируйте, в чем заключается характер данного договора в качестве двухсторонней сделки.

б) закон. Иногда обязательство возникает вне какой-либо сделки, независимо от желания участвующих в обяза-

тельстве сторон (и даже вопреки такому желанию). Закон сам указывает те факты, при наличии которых возникает обязательство. К этой категории обязательств ГК относит следующие два вида обязательств:

аа) неосновательное обогащение. Прочитайте ст. 399 ГК., представьте себе случай: лошадь пристала к чужому стаду, где и находилась в течение недели. Проанализируйте этот случай: какое обязательство здесь возникло, что является основанием возникновения обязательства, какие права принадлежат собственнику лошади?

бб) возмещение вреда. Прочитайте ст. 403—405 ГК, Представьте себе случай: мальчики, играя, разбили стекло у соседа; какое обязательство здесь возникло. Кто отвечает за причиненный вред?

Вы видите, что договор является хотя и главнейшим, но не единственным источником возникновения обязательств. Поэтому, прежде чем говорить о договорах, необходимо остановиться на анализе обязательства вообще.

Обязательство является прежде всего связью двух лиц. На основании прочитанной Вами литературы продумайте вопрос о том, кто может быть субъектом обязательства. В частности, каким образом вступают в обязательство юридические лица, могут ли устанавливать обязательства несовершеннолетние?

Действие, которое обязан выполнить должник, называется объектом обязательства; объект составляет содержание обязательства. Ст. 107 перечисляет различные категории объектов. Приведите примеры обязательств с различными объектами, перечисленными в ст. 107.

Ст. 108 ГК говорит о предмете обязательства. На основании прочитанной Вами литературы (Гойхбарг, 147) продумайте вопрос о том, являются ли термины „объект“ и „предмет“ обязательства одноименными, и, если нет, то какое между ними различие.

В ст. 108 и 115 Вы видите различные виды обязательств, в частности:

а) родовые и видовые; вспомните различие родовых и видовых вещей по ст. 66 ГК. Ответьте на вопрос, почему при родовых обязательствах качество предмета обязательства может быть не определено? Не может ли быть родовое обязательство с точно определенным качеством предмета исполнения? Кому предоставляется право выбора по ст. 108, если по этому поводу не содержится указаний в законе или договоре?

б) Альтернативные. Прочтите ст. 141 и 190 ГК. В чем заключается альтернативный характер содержащихся в этих статьях обязательств? В чем заключаются отличия этих статей от ч. 2 ст. 108?

в) Солидарные. Прочтите ст. 115 и 116 ГК. Дайте ответ, что называется неделимостью предмета исполнения? Вспомните из задания № 2 учение о делимых и неделимых предметах. Отыщите примеры солидарных обязательств в примерах о поручительстве (ст. 236 и сл.) и о возмещении вреда (ст. 403 и сл.).

Тема II. Исполнение Обязательства

Исполнением называется выполнение должником действия, являющегося содержанием обязательства, предоставление кредитору предмета обязательства. Прочтите ст. 180 и ответьте на вопрос, что является исполнением при договоре купли-продажи? Что является исполнением обязательства, установленного в ст. 301 ГК?

Если кредитор и должник живут в разных местах, то имеет важное значение вопрос о месте исполнения. Должен ли кредитор идти за исполнением к должнику, или должник должен принести исполнение к кредитору. Вопрос о месте исполнения разрешается ст. 113. Продумайте эту статью и ответьте на вопрос: где должны быть исполнены следующие обязательства:

а) частное лицо продало тресту пишущую машину, где должна быть передана машина.

б) А должен В 100 р.

Время исполнения, т.е. момент, в который должник обязан представить исполнение кредитору, определяется прежде всего содержанием договора.

Однако, этот момент может и не быть определен. В таких случаях применяется ст. 111. Уясните себе основания этой статьи. Приведите пример договора с немедленным исполнением. Для чего предоставляется должнику 7-дневный срок?

Наряду с этим возникает вопрос о возможности досрочного исполнения. Напр., если А обязан поставить пшеницу к 1 сентября, то имеет ли он право произвести поставку к 1 июля. На чем основано правило ст. 112? Что такое „смысл договора“?

Должно ли воспреещение досрочного исполнения быть категорически выражено в договоре, или оно может подразумеваться? Сопоставьте ст. 112 со ст. 216.

Просрочка. Бывают случаи, когда должник выполняет обязательство после указанного в обязательстве срока. Это называется просрочкой должника. Прочтите ст. 121 и ответьте на вопрос, обязан ли кредитор принять исполнение по окончании срока. Напр., должник обязан уплатить кредитору 100 руб. 1 сентября; обязан ли кредитор принять исполнение 1 октября, или: должник—застройщик обязан предоставить кредитору комнату к 1 сентября; если постройка дома задержалась и комната готова только к 1 декабря, то может ли застройщик требовать, чтобы кредитор принял эту комнату и уплачивал наемную плату, хотя бы он уже нашел себе другое помещение. На основании ст. 121 ответьте на вопрос, какие последствия вызывает просрочка должника?

Если должник обязан произвести исполнение, то и кредитор обязан принять таковое. В противном случае возникает просрочка кредитора.

Посмотрите ст. 122 и сопоставьте ее со ст. 121. Ответьте на вопрос: что должен делать должник, если кредитор отказывается принять исполнение? Напр., жилищное товарищество отказывается принять от жильца квартплату, требуя

взноса таковой по более высокой ставке. Посмотрите ст. 114, и ответьте на вопрос, что должен делать в этом случае жилец?

После рассмотрения просрочки следует перейти к тому случаю, когда должник, вопреки обязательству, вовсе не выполняет своей обязанности.

В этом случае говорят о неисполнении обязательства. Если обязательство не исполнено без уважительных причин (см. ниже—невозможность исполнения), то неисполнение обязательства дает кредитору право взыскать с должника убытки. Общее правило по этому вопросу дается в ст. 117 ГК. Из этой статьи видно, что убытки делятся на 2 вида:

а) **положительный ущерб** в имуществе, т.е. уменьшение имущества кредитора вследствие неисполнения должником обязательства. Напр., А обязался предоставить Б комнату в своем доме к 1 сентября за 50 руб. в месяц, но до наступления этого срока сдал эту комнату другому лицу; вследствие этого Б вынужден был до 1 октября жить в гостинице, уплачивая по 5 р. в сутки и только с 1 октября нашел себе комнату. Какие убытки может отыскивать Б с А?

б) **Упущенная выгода**. Кредитор заключает обязательство в целях получения известной выгоды из предмета исполнения. Неисполнение обязательства лишает его этой выгоды, и должник обязан возместить эту выгоду. По указанию П. И. Стучка, понятие упущенной выгоды „чисто классовое“. Рабочему по этому принципу присуждают возможный в будущем его заработок, наемную плату, уменьшенную в буржуазном обществе путем страхования до предельной нормы $\frac{2}{3}$ среднего заработка. Для капиталиста-промышленника или торговца неполученная выгода означает упущенную возможную или среднюю прибыль. Этот „классовый характер“ ускользнувшей выгоды должно верно оценить советское право переходного времени“ (Энци. Гос. и Права, I, 516). Посмотрите, какие ограничения возмещения упущенной выгоды ставит ст. 117. Решите вопрос: А обещал предоставить приезжему зубному врачу комнату, но обязательства не выполнил. Зубной врач указывает, что

он зарабатывал до 200 р. в месяц и просит присудить эту сумму впрямь до оборудования им кабинета. Или: этот зубной врач вследствие неисполнения обязательства А, снял комнату в менее населенной части города, указывает, что он зарабатывает не более 100 руб. в месяц и просит присудить разницу по 100 р. в месяц; как надо подойти к решению этих вопросов?

Убытки являются денежным эквивалентом неисполнения, и возмещение их является обычным способом ликвидации отношений при неисполнении обязательства. Однако—не единственным. Посмотрите ст. 120 и 189. В этих случаях идет речь об исполнении обязательства в натуре. Продумайте вопрос, почему в этих случаях допускается такое принудительное исполнение обязательства? Почему в других случаях нельзя принудить должника исполнить обязательство, напр., в следующих случаях: автор обязался написать книгу, лицо обязалось продать 100 кило пшеницы, которой у него еще нет (ст. 66 ГК).

Однако случаи неисполнения обязательства могут быть различны. Следует прежде всего, различать два случая:

а) В некоторых случаях должник не выполнил обязательства потому, что он не захотел его выполнить, или же проявил неисправность или небрежность. В этих случаях говорят нередко о вине должника. Однако в ГК термина „вина“ нет. Посмотрите, в частности, ст. 403. Общим принципом обязательственного права является добросовестность и тщательность должника в выполнении своих обязанностей. Если этих условий нет на лицо и обязательство не выполнено, то возникает обязанность должника и возмещению убытков по ст. 117.

Проследите обязанности участников обязательства, указанные в ст. 176, 222 и 225.

б) В других случаях должник не выполнил обязательства потому, что он не имел возможности выполнить обязательство, несмотря на все добросовестно принимаемые им меры. Во втором случае говорят о невозможности исполнения. Последняя делится на два вида: —объективная и субъективная невозможность.

Объективная невозможность имеется тогда, когда не только данный должник, но всякое другое лицо на его месте, несмотря на принимаемые им меры, не смогло бы выполнить обязательства. Напр., сданный в наем дом погиб вследствие пожара, перекинувшегося с соседнего здания.

Субъективная невозможность имеется тогда, когда исполнение обязательства является для данного лица невозможным, но другое лицо могло бы это обязательство выполнить. Напр., подрядчик обязался выстроить дом, лично наблюдая за постройкой, но затем подрядчик захворал. По общему правилу, освобождает от ответственности за неисполнение только объективная невозможность.

Продумайте ст. 118 и 119. Обратите внимание на п. 1 ст. 119, приведите пример применения этого правила. В каком смысле нужно понимать выражение ст. 118 „не мог предотвратить“?

Возникает вопрос, является ли невозможностью исполнения экономическая невозможность. Напр., предмет поставки вздорожал настолько, что доставление его по указанной цене является разорительным для должника.

Продумайте этот вопрос с точки зрения необходимости поддержания твердости обязательственных отношений, и Вы увидите необходимость дать общий отрицательный ответ. Нет ли отклонения от этого принципа в ст. 231 ГК?

Из предыдущего видно, что освобождение должника от ответственности за неисполнение происходит, когда невозможность исполнения обусловлена случаем, т.е. каким либо обстоятельством, которое не могло быть предвидено и предотвращено (ст. 118 ГК). Непреодолимая сила понимается обычно, как некоторая сила, которая не могла быть предотвращена, и в то же время является силой посторонней, внешней, разрушительной по своим последствиям. Непреодолимая сила является понятием более узким, чем случай; только часть случайных событий может быть отнесена к области непреодолимой силы. Возьмите примеры: а) дом разрушен землетрясением, б) сломалось колесо у вагона, причем предварительно колесо было осмотрено и найдено исправным, в) товар доставлявшийся поставщиком на подводе испорчен

внезапным ливнем. В каких из этих случаев имеется непреодолимая сила? Продумайте п. 1 ст. 48 и ст. 404 ГК.

На основании изложенных правил об освобождении от ответственности за неисполнение обязательства продумайте следующие случаи: А обязался сдать Б комнату, но дом погиб: а) вследствие пожара, перекинувшегося с соседнего дома, б) вследствие пожара, возникшего по неосторожности самого домовладельца, в) вследствие пожара, возникшего по неосторожности будущего квартиранта (напр., он перевозил вещи и оставил в коридоре сосуд с бензином). В каких случаях домовладелец освобождается от ответственности за неисполнение?

Решите эти вопросы на основании ст. 144—146. В каких из этих случаев возникает обязанность возмещения убытков, и кто эти убытки обязан возместить?

В заключение продумайте вопрос, может ли быть должник освобожден от платежа убытков, если он обязан уплатить убытки, но уплата последних является невозможной или разорительной. Почему вопрос этот нужно решить отрицательно? Какие меры может принять судья в отношении должника, экономически несостоятельного? Продумайте ст. 123. Сопоставьте ее со ст. 406 и 411. Что разумеется в этих статьях под „имущественным положением“? Всякое ли лицо, имущественное положение которого хуже положения кредитора, может ссылаться на эти статьи. Напр., торговец, получающий в месяц около 800 р., ищет 100 р. убытков с другого торговца, выручающего в месяц около 400 р. Может ли последний ссылаться на указанные статьи, так как его имущественное положение хуже имущественного положения кредитора.

Тема III. Уступка требования и перевод долга. Прекращение обязательств

В современном обороте обязательственные отношения не связаны непосредственно с личностью кредитора или должника. По общему правилу, участвующие в обязательстве лица могут заменяться другими, с тем, что само обязательство остается без изменения. Напр., если кредитор умирает, то

кредитором обычно становятся его наследники, если умирает должник, то обязанность выполнения обязательства, по общему правилу, переходит на его наследников.

Передача или уступка права требования нередко носит техническое название *цессии* (передающий требование называется *цедентом*, а тот, к кому требование переходит или приобретает требование — *цессионарием*). По общему правилу гражданско-правовые требования являются передаваемыми: обычно для должника безразлично, кому именно произвести исполнение. Посмотрите ст. 124 и ответьте на вопрос, в каких случаях требование не может быть передано? Если художник обязался написать портрет с А, то может ли последний передать свое право другому лицу, Б? В каких случаях художник может отказаться писать портрет с Б? Какие мотивы лежат в основании правила конца ст. 124?

Цессия происходит обычно путем договора между цедентом и цессионарием. Посмотрите ст. 203. Проанализируйте, не подходит ли под эту статью продажа облигаций. Форма цессии указана в ст. 128? Посмотрите ст. 211 и 136 и ответьте на вопрос, каким порядком может быть уступлено другому лицу долговое требование.

Замена должника другим лицом называется *переводом долга*. Если должнику по общему правилу, безразлична личность кредитора, то для кредитора далеко не безразлична личность должника, так как возможность реализации обязательства, получения по нему исполнения, зависит от добросовестности и (-) имущественного положения должника. Поэтому перевод долга допускается в гораздо более узких пределах, чем уступка требования. Сличите ст. 126 со ст. 124 и уясните, в чем заключаются основные различия между этими статьями.

Форма перевода долга определяется теми же правилами как форма цессии. См. ст. 128.

Прекращение обязательств. Нормальным способом прекращения обязательства является его *исполнение*. Об исполнении обязательства см. выше, тема II. Здесь же, следует отметить, что если обязательство не исполнено, то оно не прекращается, но кредитору предоставляется право,

взамен требования исполнения, требовать возмещения убытков. Одинаковое значение с исполнением, в смысле прекращения обязательства, имеет невозможность исполнения, за которую должник не несет ответственности (ст. 118). Об этой невозможности см. тему II.

Наряду с этим в ст. 129 указаны еще три причины прекращения обязательства:

а) Зачет. Пример зачета см. ст. 159. Просмотрите также ст. 226: не устанавливается ли в ней зачета?

б) Совпадение должника и кредитора в одном лице. Простейшим примером является следующий: сын должен своему отцу 1000 р., отец умирает, и имущество его переходит к сыну. Конечно, сын не может быть должен 1000 р. „сам себе“, — и соответственное обязательство прекращается.

в) Соглашение сторон. По общему правилу, обязательство не является принудительным для кредитора. Если кредитор не желает требовать исполнения обязательства, и должник согласен с своим освобождением от обязательства, то последнее прекращается (без согласия должника обязательство прекратиться не может, ср. ст. 114). В этом смысле п. „г“ ст. 129 говорит, что обязательство прекращается по соглашению сторон. Равным образом, стороны могут заключить новое обязательство взамен старого, в этом случае действует лишь новое обязательство, старое же считается прекращенным. Этот случай называется новацией (обновлением) обязательства. Напр., А причинил смерть лошади, принадлежащей Б, и обязан предоставить Б другую лошадь, но затем стороны соглашаются, что взамен лошади, А обязан уплатить Б 200 р. В этом случае действует лишь денежное обязательство, обязанность же предоставления лошади отпадает.

Контрольные вопросы

1. Какие общественные отношения выражаются в обязательственном праве.

2. Если должник обязался предоставить двум кредиторам лошадь или же, взамен предоставления лошади упла-

тить 100 руб., то являются ли эти кредиторы солидарными кредиторами. Кто определяет порядок исполнения этого обязательства.

3. Какая упущенная выгода кредитора и при каких условиях подлежит возмещению должником, если обязательство не выполнено.

4. В каких случаях просрочка кредитора влечет за собой прекращение обязательства.

5. Какие последствия наступают, если должник без согласия кредитора перевел свой долг на другое лицо, и это лицо имеет встречное однородное требование к кредитору.

Часть II. Общее учение о договорах

Тема I. Понятие договора

С понятием договора Вы встречались в задании № 3, в отделе о сделках. Вспомните, в чем выражается характер договора, как двусторонней сделки.

Возьмите какой-либо пример договора, который Вы встречали в жизни. Например кто-нибудь снимает комнату, т.-е. заключает договор имущественного найма (ст. 152 ГК)—Вы видите, как два субъекта вступают в соглашение с целью установить некоторое хозяйственное отношение в форме правоотношения. Договоры имеют огромное распространение в современной хозяйственной жизни. „Это является единственным в несоциалистическом обществе регулярным способом обмена продуктов, другими словами, общественного обмена веществ“ (П. И. Стучка в Энци. Гос. и Права, 1, 967). Продумайте, в чем выражаются отношения обмена в следующих договорах: а) лицо снимает комнату (ст. 152), б) подрядчик обязуется выстроить здание (ст. 220), в) лицо берет 1000 р. из 10% в год (ст. 208). „Договор представляет собой соглашение. Но это не означает, что лицо вступает в договор в силу своей, „свободной воли. „Для всякого ясно, что совокупность экономических отношений здесь определяет и обуславливает волю сторон, а равно и изъяснение этой воли“

(П. И. Стучка в Энцикл. Гос. и Права, 1,968). Лицо вступает в договор с целью удовлетворить свои потребности и эти потребности являются основанием заключения договора. Приведите примеры, какие цели могут преследоваться заключением договоров купли-продажи (ст. 180), имущ. найма (ст. 152), займа (ст. 208).

Нередко заключение договора заключается под давлением обстоятельств, лицо не может иначе, как заключением договора удовлетворить свои потребности. Наприм., лицо продает свои последние вещи, чтобы добыть средства на лечение близкого человека. Приведите сами аналогичный пример. Но это давление не является основанием для признания договора недействительным (продумайте, в чем заключается отличие этого экономического принуждения от принуждения указанного в ст. 32). Возникающее из договора обязательство (если контрагент действовал добросовестно и, в частности договор не является недействительным по ст. 33) является действительным, и возникшие у контрагента права охраняются законом (ст. 1). „Отказать в иске истцу потому только, что ответчик экономически слабее и потому не мог „свободно“ извлекать волю, было бы доктринерством, противоречащим интересам рабочего класса в целом, как они выражены в декретах его правительства“ (П. И. Стучка в энцикл. Гос. и Права, 1,508). Продумайте вопрос, какие облегчения предоставляются законом экономически слабой стороне на основании ст. 123 КГ и при каких условиях статья эта может быть применяема.

Таким образом, договор представляет соглашение контрагентов, а по существу предопределяется экономическими потребностями субъектов договора. Но момент соглашения выражается в том, что в области рыночных отношений лицо обычно не может быть принуждено заключить договор, если условия, предлагаемые противной стороной представляются для него неприемлемыми. Таким образом, заключению договора предшествуют переговоры, имеющие целью выявить приемлемые для обеих сторон условия договора (ср. как люди торгуются, напр., на базаре). Но в некоторых, и даже весьма частых случаях, мы видим другую картину: условия договора определяются односторонне одной стороной, а другая

может или заключить договор на этих условиях, или вовсе не заключать договора; требование же изменения установленных условий договора является бесцельным. Возьмите пример железно-дорожной перевозки, продумайте, какова роль человека, желающего совершить поездку? Может ли он требовать понижения тарифов или изменения для него правил, установленных для пассажиров? Приведите аналогичные примеры из области гос. торговли, договоров о предоставлении электроэнергии. Какие общие черты Вы видите во всех этих примерах? Каков экономический характер предприятия, устанавливающего условия договора? Не играет ли здесь роли массовый характер соответствующих договоров? Имеют ли значение личные свойства контрагента, обращающегося к услугам данного предприятия?

Наряду с этим существуют две особые категории договоров, в которых момент „соглашения“ умалчивается и в некоторых отношениях даже вовсе исчезает.

а) В некоторых случаях заключение договора является обязательным для данного лица. Проследите это по ст. 156. Продумайте вопрос, может ли железная дорога отказаться от перевозки пассажира или груза отвечающего железнодорожным правилам, может ли Отдел Коммухоза отказаться от подачи воды, если домоуправление вносит плату за пользование водопроводом, может ли почта отказаться от приемки посылки? Что общего в этих примерах? Какое положение занимает предприятие, которое обязано заключать договор? Не имеется ли здесь фактически монопольного положения того или другого предприятия? Как лицо могло бы достигнуть своих хоз. целей, если бы данное предприятие отказалось от заключения договора?

б) Иногда закон указывает заранее (целиком или в известной части) содержание договора. Проанализируйте с этой точки зрения ст. 162, 166 ГК. В этих случаях содержание договора не зависит от усмотрения договаривающихся сторон и является как бы „продиктованным“. Но при этом имейте в виду, что всякий вообще договор должен соответствовать правилам закона. Поэтому соглашение договаривающихся сторон допускается только в рамках закона, и всякое соглашение, противное закону, признается недействительным.

Вспомните ст. 30 ГК и посмотрите ст. 216, 257 и 270 ГК. Содержание всякого договора в известной степени определяется законом.

Особое положение занимают договоры между гос. органами и между гос. органами и кооперацией. О правовом регулировании обобщественного сектора нашего хозяйства Вы получите сведения при изучении торгово-промышленного права. Пока же нужно отметить только следующее. Если при рыночных отношениях интересы двух частных контрагентов являются противоположными (напр., продавец стремится продать дороже, а покупатель—купить дешевле), то в обобщественном секторе этого антагонизма интересов нет: интересы обоих контрагентов об'емлются государственным интересом. Наряду с этим, госорган хозяйствует не для достижения каких-либо своих целей, но для выполнения плановых заданий государства. Поэтому, в обобщественном секторе договоры нередко заключаются по предписаниям высших экономических органов, причем эти органы определяют и содержание договора, исходя из государственной целесообразности. Пример таких договоров Вы можете видеть в п. 6 ст. 137. Из этих видов договоров необходимо особо отметить следующие:

а) генеральные договоры: Генеральные договоры заключаются между государственной промышленностью и кооперативными центрами, они имеют своей целью передачу кооперации продукции гос. промышленности для снабжения этой продукцией населения. Генеральные договоры заключаются органами гос. промышленности во исполнение общегосударственного плана. Договоры эти регулируются специальным законодательством (пост. СТО 18 августа 1926 г. Собр. Зак. СССР, ст. 445).

б) Занаряживание. Согласно ст. 39 Положения о трестах (собр. зак. СССР 1927 г. ст. 392) трест может быть обязан сдать свою продукцию другому гос. органу по ценам ниже рыночных, но не ниже себестоимости с начислением средней прибыли. В таком порядке происходит снабжение, напр., хозяйствующих органов, состоящих на госбюджете (в частности—НКПС). Отношение между трестом и органом, в пользу которого производится занаряживание, оформляется

путем договора. Однако, заключение этого договора является обязательным для обеих сторон, и существенные условия этого договора predetermined распоряжением о занаряживании.

Тема II. Виды договоров. Форма договоров. Порядок заключения договора

Из ст. 106 (часть 1 настоящего задания) Вы видели, что в результате заключения договора возникает обязательство. Но в одних случаях обязательство возникает только на одной стороне, так что в договоре одна сторона является кредитором, а другая должником. В других же случаях в результате договора каждая из сторон получает права, но на каждую же из сторон возлагаются и обязательства. Проанализируйте ст. 180 и ответьте на вопросы: какие права принадлежат покупателю и какие обязанности лежат на продавце, какие права принадлежат продавцу и какие обязанности лежат на покупателе? Вы видите, что в результате этих договоров возникает двустороннее обязательство (т.е. обязанности лежат на двух сторонах), и такие договоры называются двусторонними. Посмотрите ст. 139. Сторона принимает на себя обязательство для того, чтобы получить от другой стороны равноценное или эквивалентное (эквивалентное в буквальном переводе значит „равно-стоющее“) благо. Проанализируйте вопрос, в чем выражается эквивалентность прав сторон по договору, указанному в ст. 152. В принципе эквивалента проявляется товарно - денежный обмен, выражением которого является договорное право (ср. часть 1 настоящего задания). Из этого видно, что в двустороннем договоре каждая из сторон является, в отношении некоторых элементов договора — кредиторов, в отношении других элементов договора — должником. Ответьте на вопрос, в каких отношениях подрядчик является кредитором по ст. 220 ГК?

В отличие от договоров двусторонних, те договоры, в которых одной стороне принадлежат только права, а на другой стороне лежат только обязанности, — называются односторонними. Здесь обязанность лежит только на

одной стороне, другой же стороне принадлежат только права. Ответьте на вопрос, являются ли односторонними или двусторонними договоры, указанные в ст. 138, 206, 208 236. Вспомните из задания № 3 учение о договоре, как о двусторонней сделке. Всякий договор является двусторонней сделкой, но договоры делятся, в свою очередь, на односторонние и двусторонние. Эту схему нужно твердо запомнить.

Формы договоров. Вспомните из задания № 3 учение о форме сделок, вспомните ст. 27—29 ГК. Так как договор является одним из видов сделки, то общие правила о форме сделок применяются и к договору. Найдите в правилах о купле-продаже (ст. 180 и сл.) случаи заключения договора в словесной форме и случаи, когда является обязательным нотариальное удостоверение договора. Наряду с этим проанализируйте ст. 136 и 137.

а) Ст. 136 преследует цели точной фиксации прав и обязанностей сторон во всех сколько-нибудь значительных договорах. Какие неудобства имеет в этих случаях словесная форма? На основании ст. 136 продумайте вопрос, является ли договор на сумму свыше 500 р. недействительным, если он заключен в словесной форме? Если этот договор уже выполнен, то может ли выполнившая его сторона требовать признания его недействительным с последствиями по ст. 151? В некоторых случаях ст. 136 применяется и к договорам на сумму менее 500 р. Посмотрите ч. 2 ст. 153, ст. 211, 238.

б) Ст. 137 преследует цели охраны интересов государственных учреждений и предприятий, Нотариус. удостоверяя договор, поверяет его законность. Какие последствия влечет за собой нарушение ст. 137? Сопоставьте ст. 137 и прим. 1 к ст. 130 и ответьте на вопрос, с какого момента должны считаться заключенными договоры, указанные в ст. 137? Продумайте вопрос, на чем основано изъятие из общего правила ст. 137 договоров, указанных в п. п. 1, 2, 4, 6, 7, ст. 137?

Порядок заключения договоров. Из ст. 130 Вы видите, что договор является заключенным в момент согласия сторон по всем существенным пунктам. К числу

последних относятся: предмет, цена и срок. Приведите пример этих пунктов в договоре, указанном в ст. 152. Однако, цена договора может и отсутствовать, если договор имеет безвозмездный характер, т.е. если лицо, предоставляющее какое-либо имущество, не получает за это вознаграждения напр., ст. 138 и ст. 208 и 212. Равным образом, при договорах с немедленным исполнением (напр., купля-продажа за наличный расчет) срок договора не указывается. Ср. также ст. 155.

Договору предшествуют переговоры, имеющие своей целью выяснить условия договора, приемлемые для обеих сторон (если содержание договора не является предустановленным—ср. выше, тему 1). Эти переговоры делятся, в своем простейшем виде, на 2 стадии:

а) предложение заключить договор, с указанием условий договора; это называется о ф ф е р т о й. Напр., продавец предлагает купить у него товар;

б) согласие другой стороны на о ф ф е р т у. Это согласие называется а к ц е п т о м.

Однако, в большинстве случаев, если условия договора не являются предустановленными и не определяются одной из сторон (ср. тему 1), заключение договоров представляется более сложным. Лицо, получившее предложение, соглашается с ним лишь частично (напр., в отношении предмета договора) и вносит предложение снизить цену. Из ст. 135 Вы видите, что в этом случае лицо, получившее о ф ф е р т у, само делает новую о ф ф е р т у, и прежний о ф ф е р е н т становится а к ц е п т а н т о м и т. д. Таким образом, при сложных переговорах, каждая из сторон является то о ф ф е р е н т о м, то а к ц е п т а н т о м. Но пока нет соглашения по всем существенным пунктам, договор не является заключенным и каждая из сторон может отказаться от продолжения переговоров.

Этот порядок заключения договора имеет особое практическое значение при договорах между отсутствующими, широко распространенных в современном обороте. Напр., Ленинградский трест присылает Московскому предприятию письмо с предложением купить товары. Вопросы,

связанные с этими договорами, нормированы в ст. 132—134 ГК. Проанализируйте вопросы, какие последствия для оферента возникают, если он откажется заключить договор, несмотря на своевременно полученный акцепт; какие последствия возникают, если своевременно посланный акцепт задержался на почте?

Тема III. Обеспечение договора

В одних случаях договор исполняется немедленно после заключения: заключение и исполнение договора сливаются во времени—ср. ст. 184. В других случаях договор устанавливает обязательства, подлежащие выполнению в будущем—ср. ст. 220.

В этих последних случаях у кредитора не может быть уверенности, что должник выполнит обязательство. Хотя ст. 117 и дает кредитору право взыскать убытки, но это связано с обязанностью доказать точный размер убытков, что не всегда является простым; кроме того у должника может не оказаться имущества, и требование о возмещении убытков явится нереализуемым.

Отсюда вытекает стремление кредитора обеспечить выполнение договора, т.е. гарантировать свои интересы в том случае, если должник не выполнит обязательства. Основных форм обеспечения ГК устанавливает четыре: неустойка, задаток, поручительство, залог.

1) Неустойка. Проанализируйте ст. 141 и ответьте на вопросы: обязан ли кредитор, взыскивая неустойку, доказать свои убытки; может ли быть взыскана неустойка, если должник не выполнил обязательства по причинам указанным в ст. 108 ГК. Вы видите, что неустойка не дает кредитору к. л. ценности в момент заключения договора, но облегчает его положение в случае неисполнения договора, давая ему право на взыскание точно фиксированной суммы. Из ч. 2, ст. 141 вы видите, что кредитор имеет право выбора между взысканием убытков и взысканием неустойки; таким образом возникает альтернативное обязательство (ср. ч. 2, ст. 108). Неустойка заменяет собой убытки, она является как бы сделанной наперед оценкой убытков,

и потому такая неустойка называется оценочной. Ответьте на вопрос: может ли должник требовать, чтобы кредитор взыскивал с него неустойку, а убытки?—Но из прим 1 к ст. 141 Вы видите, что закон или договор могут установить, что неустойка взыскивается независимо от взыскания убытков. В этих случаях неустойка не заменяет собой убытков, но является дополнительным правом кредитора и увеличивает ответственность должника по сравнению со ст. 117. Такая неустойка называется штрафной. Примером штрафной неустойки является неустойка при госпорядках; подробности Вы узнаете в задании 7-ом.

Иногда неустойка устанавливается по договору; в основании ее лежит соглашение сторон; такая неустойка называется договорной. Иногда же закон непосредственно указывает, что должник, не выполнивший обязательства, обязан уплатить неустойку, эта неустойка, основанная не на договоре, а на законе, называется законной. Примером законной неустойки является взыскание пени (пени—та же неустойка) с нанимателя, просрочившего взнос квартирной платы в муниципализированном доме.

Исторически неустойка являлась одним из способов эксплуатации кредитором должника: неустойка устанавливалась в колоссальных размерах, а в случае невыполнения обязательства должник попадал в кабалу к кредитору.

Для предупреждения таких случаев, ст. 142 устанавливает возможность понижения неустойки судом. В основании этой статьи лежит несоразмерность неустойки и убытков. Обратите внимание на ч. 2, ст. 142. Сопоставьте п. 1 с требованием добросовестности должника (ч. 1 настоящего задания). Сопоставьте п. 2 по ст. 123; что разумеется в данном случае под „имущественным положением“? Сопоставьте п. 3 с учением о неимущественном интересе, о котором вы знаете из конспекта 2-й лекции.

2. Задаток. Прочитайте ст. 143. Вы видите, что задаток имеет две функции: удостоверение договора и обеспечение его исполнения. Удостоверение договора заключается в том, что нередко договор (в особенности—словесный) признается заключенным лишь в момент выдачи задатка. Вспом-

ните, не приходилось ли вам видеть таких случаев в договорах повседневной жизни?—Функции задатка, как обеспечение исполнения договора видны из ч. 2, ст. 143. Продумайте пример. По договору купли-продажи А обязался передать Б вещь к 1 марта за 1000 руб.; Б. выдал А 1 февраля, 100 р. задатка. Какие последствия наступают: а) если вещь сгорит, при случайных обстоятельствах, 15 февраля, б) если вещь сгорит 15 февраля по неосторожности А.; в) если 1 марта Б. откажется принять вещь. Решите эти вопросы, исходя из ст. 117—118 и ст. 144—146 ГК.

В жизни задаток нередко смешивают с авансом. Однако, это понятия существенно различны. Определения аванса в ГК не содержится, и определение понятия аванса принадлежит нашей судебной практике. Подобно задатку, аванс выдается вперед, в счет причитающихся платежей, но аванс не является ни удостоверением договора, ни обеспечением договора (инстр. письмо Гр. Касс. колл. Верх. Суда РСФСР 1927 г. № 1); поэтому в случае неисполнения договора стороной, получившей аванс, последний подлежит возвращению не в двойном, но в одинарном размере. Для того, чтобы признать выдаваемую сумму задатком, нужно установить, что сумма эта выдается для обеспечения договора, т.-е., что стороны имеют в виду связать с выдачей задатка последствия, указанные в ч. 2, ст. 143. Если этого не установлено, то мы имеем не задаток, а аванс.—Наряду с этим слово „аванс“ нередко употребляется в смысле денежной суммы выдаваемой, для известного целевого назначения. Ср., напр., ч. 2, ст. 256.

3. Поручительство. Поручительство как обеспечение обязательств, характеризуется тем, что в случае неисполнения договора кредитор может предъявить требования не только должнику, но и другому лицу — поручителю, отвечающему совместно с должником. Правила о поручительстве даются в ст. 236 и сл. ГК. Подробные сведения о поручительстве вы узнаете в задании № 7.

4. Залог. Общие правила о залоге вы знаете из задания № 4 (см. ст. 85 и сл. ГК). Отношения залога возникают в силу договора между залогодателем и залогодержателем; к этому договору применяются общие правила о договорах,

но содержание его, т.е. права и обязанности договаривающихся сторон, в значительной степени предопределяются правилами закона. Посмотрите ст. 85—105 ГК и уясните себе в каких вопросах содержание залогового отношения прямо установлено в законе.

Обеспечение договоров встречаются не во всех, но лишь в некоторых договорах. Договор может существовать и без обеспечения. Обеспечение возникает в силу особого соглашения, являющегося дополнительным (или „акцессорным“) к основному соглашению. Важнейшим следствием из этого является то, что прекращение или признание договора недействительным прекращает и дополнительное соглашение. Проанализируйте с этой точки зрения ст. 237 ГК. Ответьте на вопрос: что делается с соглашением по неустойке, если основное обязательство исполняется? Действительно ли поручительство по обязательству, выданному несовершеннолетним вне условий ст. 9 ГК?

Тема IV. Последствия неисполнения договоров. Последствия недействительности договоров

Договор порождает обязательство; поэтому последствия неисполнения договора те же, как последствия неисполнения вообще обязательства. Вспомните, что говорилось об этом в части 1 настоящего задания; вспомните ст. 117—123 ГК. Обратите также внимание на ст.ст. 144—146, говорящие специально о двустороннем договоре. Решите вопрос, какие права принадлежат покупателю, если продавец не передает ему проданного имущества, вследствие того, что предмет случайно погиб: а) при наличии просрочки со стороны продавца, б) при наличии просрочки со стороны покупателя, в) до наступления срока передачи.

Последствия недействительности договора указаны в ст. 147—151. При анализе этих статей вспомните ст. 29—33 ГК. Решите вопросы: а) какие последствия договора продажи кокаина на 50 р., если договор уже исполнен, б) какие права принадлежат покупателю, купившему вследствие обмана со стороны продавца за 100 р. часы стоимостью в 15 р., в) какие последствия вызывает передача права застройки путем простого письменного договора?

Контрольные вопросы

1. Какое значение имеют договоры в современной хозяйственной жизни.
2. Может ли лицо, пославшее по почте предложение о заключении договора отменить это предложение по телеграфу, еще до получения письма адресатом.
3. В чем сходство неустойки и задатка.
4. На чем основано правило ст. 147 ГК.

Решите казус:

По договору заключенному 1 сентября, А обязался отремонтировать к 1-му октября котел, находящийся в мастерской Б, за 1000 руб., под страхом неустойки в 25 руб. за каждый день просрочки. При заключении договора А получил 300 р. задатка. Ремонт котла затянулся, и 10 октября, когда ремонт еще не был закончен, помещение, где находился котел, сгорело (пожар перекинулся с соседнего дома). Б предъявил требование о возвращении задатка в двойном размере, так как договор не был своевременно выполнен, и о взыскании 250 р. неустойки (за 10 дней по 25 р.). А возражал, что задаток в двойном размере взыскан быть не может, т. к. неисполнение договора произошло по причине, независимой от него; что же касается неустойки, то таковая была установлена только на случай просрочки; в данном же случае имеется неисполнение, за которое он, А, не ответственен. Решите дело.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-й год заочного обучения

Задание № 6

Предварительные замечания

По настоящему заданию подлежат проработке вопросы, перечисленные в VI разделе программы.

Задание распадается на 3 части:

- 1) имущественный наем,
- 2) купля-продажа,
- 3) заем.

Обязательными пособиями для проработки настоящего задания являются: 1) Учебник Вольфсон, 3 изд., стр. 109—136; 2) Гойхбарг. Хозяйственное право, 3 изд., стр. 192—211; 3) Гражданский Кодекс, ст. ст. 152—219.

Кроме того рекомендуется, но не обязательно (в виду дороговизны стоимости) 1) Энциклопедия Государства и Права. Статьи: Аренда. Купля-продажа. Купля-продажа в розницу с рассрочкой платежа. Заем и 2) Гражданский Кодекс с постатейно-систематизированными материалами под редакцией С. Александровского. Издание 3-е, но не более раннее. Это пособие рекомендуется потому, что в нем подобран исчерпывающим образом дополнительный к Гражданскому Кодексу законодательный материал и судебная практика.

Часть I. Имущественный наем

Тема I. Определение и социально - хозяйственное назначение договора имущественного найма, именуемого иногда арендой, а также, когда говорят о переносных вещах (инструментах, мебели, одежде и т. п.), прокатом.

Прочтите ст. 152 Г. К. и обратите внимание на следующие элементы определения понятия имущественного найма.

а) Имущественный наем это договор. Вы уже знаете из предыдущего задания, что договоры делятся на двусторонние и односторонние. Поэтому Вы должны решить вопрос: к какой из этих двух категорий договоров должен быть отнесен договор имущественного найма.

Кроме деления договоров на двусторонние и односторонние мы знаем также деление их на реальные и консесуальные (обязательственные). К какой из двух категорий относится изучаемый нами по ст. 152 Г. К. договор?

Прочтите по учебнику Ф. И. Вольфсона (III изд., стр. 125) отрывок „Можно ли арендовать землю“, уясните себе следующее:

а) Является ли договором имущественного найма то отношение, которое существует между трудовым землепользователем и земельным обществом или земельным органом, которые наделяют его землю на правах трудового пользования.

б) Предметом имущественного найма является имущество. Продумайте следующие вопросы: всякое ли имущество может быть объектом имущественного найма и нет ли таких имуществ, которых нельзя нанимать, и имеет ли какое-либо влияние на нормы, регулирующие отношения по имущественному найму, различие имуществ по материальному признаку и по социально-экономическому назначению.

В связи с проработкой этого вопроса прочтите все статьи Г. К., относящиеся к имущественному найму, и выделите те статьи, которые относятся к одному какому-нибудь объекту (например, жилое помещение, предприятие и т. п.).

Если Вы имеете возможность воспользоваться комментарием к Гражданскому Кодексу под редакцией С. В. Александровского, 8 издание, то прочтите в этом комментарии специальные законы об отдельных видах имущественного

найма, не включенные в Гражд. Кодекс (стр. 508—533), в особенности—законы об аренде госпредприятий и торгово-промышленных, и складочных помещений, находящихся в муниципализированных домовладениях.

в) Следующим элементом договора имущественного найма является участие в нем двух сторон. У нас участниками значительного числа хозяйственных договоров являются госорганы и кооперация. По ознакомлении с главой Гражданского Кодекса об имущественном найме, выделите те статьи, в которых предусматривается участие государства и кооперации в качестве наймодателей и нанимателей различных объектов, и продумайте вопрос о том, какие цели преследуются установленными в этих статьях правилами.

В виду того, что за самое последнее время в Гражданский Кодекс (в раздел об имущественном найме) включено несколько весьма существенных статей, каковые статьи еще не включены в последние издания, эти статьи здесь приводятся:

„Ст. 156-б. В домах национализированных и муниципализированных, а также в тех помещениях частновладельческих домов, которые отчислены в коммунальный жилищный фонд в счет десятипроцентной нормы, временные жильцы (наниматели или поднаниматели), занявшие жилую площадь на обусловленный договором срок, независимо от продолжительности этого срока, не приобретают в дальнейшем права на автоматическое возобновление договора найма и поднайма жилой площади“.

„Ст. 156-в. В случаях, когда наниматель и поднаниматель принадлежат к перечисленным в ст. 156 трудовым категориям населения, поднаниматели, снявшие в частновладельческих домах у основного нанимателя жилую площадь на обусловленный договором поднайма срок, независимо от продолжительности этого срока, не приобретают в дальнейшем права на автоматическое возобновление договора поднайма жилой площади“.

„Ст. 179. Примечание 1. Улучшения, произведенные арендатором национализированного или муниципализированного предприятия или строения, по истечении срока найма безвозмездно переходят к государству или местному совету по принадлежности.“

Действие настоящего примечания не распространяется на случаи найма государственных или коммунальных предприятий и строений промысловыми кооперативными организациями.

Примечание 2. Если наниматель—промысловая кооперативная организация — с разрешения или без разрешения наймодателя заведет новое оборудование или имущество или улучшит переданное ему оборудование или имущество, то он, по окончании срока договора найма, может изъять новое оборудование или имущество, если оно отделимо без вреда для имущества, или получить за это новое оборудование или имущество и за произведенные улучшения вознаграждение в неамортизированной за время действия договора найма части.

г) Существенным элементом договора имущественного найма является соглашение о вознаграждении.

Прочтите ст. 166 Г. К. и продумайте следующий вопрос: всегда ли определение вознаграждения за пользование имуществом является результатом соглашения сторон—нанимателя и наймодателя, или бывают случаи, и если бывают, то какие это случаи, когда вознаграждение за пользование имуществом определяется помимо сторон. В связи с вопросом о вознаграждении за пользование имуществом обратите внимание на ошибочные рассуждения проф. Гойхбарга (Хоз. право, III издание, стр. 202, второй абзац) по вопросу о том, что у нас единый сельскохозяйственный налог заменяет взимание арендной платы за землю, и уясните себе, в чем заключается ошибка проф. Гойхбарга.

Установите, далее, только ли деньги являются вознаграждением за пользование или наш закон предусматривает и иные формы вознаграждения по имущественному найму.

д) Анализ определения имущественного найма Вы заканчиваете изучением вопроса о сроке. В связи с этим Вам надо иметь в виду также и следующее дополнение Гражданского Кодекса, которое еще не включено в последнее его официальное издание:

„Ст. 154. Примечание. Срок найма государственными органами и кооперативными организациями государственных, в том числе коммунальных, предприятий и строений не должен превышать двадцати четырех лет. По истечении

срока найма указанные категории нанимателей при исправном выполнении принятых на себя по договору найма условий имеют преимущественное право на возобновление договора на новый срок“.

В связи с вопросом о сроке, Вам надлежит проработать ст. 155 и 156 Г.К. и уяснить себе следующие понятия: 1) неопределенный срок найма, в каких случаях он имеет место и какое юридическое значение имеет неопределенность срока, 2) автоматическое возобновление договора, когда оно имеет место (ср. также указанные выше ст. 156-б и 156-в).

Проделанная Вами соответственно данным Вам указаниям работа приведет к уяснению Вами тех сфер хозяйства, в которых у нас имеет применение договор имущественного найма, и дает Вам общее представление об этом институте для оценки его социально-хозяйственного значения в условиях советской экономики. Для ознакомления с той ролью, которую этот институт играл в прежнее время и играет теперь в капиталистических странах, прочтите статью „Аренда“ в Энциклопедии Государства и Права и стр. 204—206 по книге Гойхбарга „Хозяйственное право“. В отношении утверждения последнего, на стр. 205, о том, что в Германии якобы аннулированы права домовладельцев, имейте в виду, что оно являлось значительным преувеличением уже тогда, когда писалась книга Гойхбарга, и что в настоящее время квартирный закон в Германии почти полностью возвращает владельцам их права на эксплуатацию жильцов.

Тема II. Виды имущественного найма. Особенности регулирования отдельных видов

Правовое регулирование отношений по имущественному найму зависит от того, является ли предмет найма государственным имуществом или частным, является ли он предприятием, жильем или иным имуществом. В зависимости от этого настоящая тема может быть разделена на следующие подтемы:

1) Наем государственного имущества и наем частного имущества.

Проследите по ст. ст. 152—179 Г.К. различия во взаимоотношениях между нанимателем и наймодателем в том случае, когда наймодателем является государство, и когда таковым является частное лицо. Изучение этого вопроса проведите в следующих направлениях: а) по вопросу о форме договора, б) по вопросу о производстве ремонта, расходах по налогам, сборам, страхованию, в) по вопросу о судьбе улучшений, произведенных нанимателем, г) по вопросу о праве нанимателя на сдачу от себя (субаренда) наймного имущества.

2) Наем предприятия, в частности, наем государственного предприятия. Форма этого договора; в чем заключается и чем объясняется сугубая сложность этой формы. Ст. 153 Г. К. Регулирование производственной деятельности сданного в аренду госпредприятия ст. 162 Г. К. Особенности найма в отношении ремонта и страхования госпредприятия в том случае, когда нанимателем является госорган, кооперативная или общественная организация. По этому вопросу Вам надо иметь в виду новеллу от 25 июля 1927 г., включенную в виде примечания к ст. 164 Г. К.: „Когда наймодателем является государственное учреждение или предприятие, состоящее на хозяйственном расчете, а нанимателем является государственный орган, кооперативная или иная общественная организация, то условиями договора найма национализированного имущества определяется, на ком—на наймодателе или на нанимателе—лежит обязанность страхования имущества“.

3) Наем жилья. Эта подтема составляет содержание обширного жилищного законодательства, которое не может быть изучаемо в подробностях в рамках настоящего задания. Гражданский Кодекс устанавливает лишь основные начала, регулирующие взаимоотношения на почве найма жилья.

Продумайте следующие ст. ст. Г.К. ст. 156, прим. 1, 2 и 3, ст. 156-а и примечание к ней, 156-б, 156-в, 166 и примечание к ней, примечание к ст. 169, пункты: „д“, „з“ и „и“, ст. 171, ст. 171-а, 172 и 173. При проработке ст. 156, в частности ее примечаний, следует пользоваться новейшим изданием Граж. Кодекса, в котором 2-ое примечание приведено в редакции постановления ВЦИК и СНК от 22 ав-

густа 1927 г. следующего содержания: „Примечание 2. Действие настоящей статьи не распространяется: а) на лиц, живущих в домах, вновь возведенных, а равно достроенных и восстановленных по договорам о праве застройки, б) на лиц, не связанных с соответствующими предприятиями трудовыми договорами и проживающих в национализированных фабрично-заводских помещениях, находящихся в непосредственном заведывании фабрик и заводов и предназначенных для размещения рабочих и служащих данной фабрики или завода“.

При изучении вышеуказанного материала в Вашу задачу входит выявление той классовой политики, которую Советская власть проводит в жилищном вопросе и те методы экономического воздействия, которые учитываются при правовом регулировании взаимоотношений на почве предоставления и пользования жильем.

Основная задача классовой политики в жилищном вопросе разрешается предоставлением правовых преимуществ определенным социально-классовым категориям граждан.

По ст. 156 Г. К., по примечанию к ст. 169 и по ст. 171-а Вы должны усвоить, какие категории граждан пользуются жилищными привилегиями.

Затем Вы обращаетесь к установлению того, в чем правовые преимущества заключаются.

Ваше внимание должно быть привлечено в первую очередь к ст. ст. 156 и 166 Гр. Кодекса, говорящим об основных элементах отношений по имущественному найму, именно о сроке пользования имуществом и о наемной плате. При изучении ст. 156 Вы должны объяснить себе, чем и вызваны те некоторые ограничения прав трудящихся, которые имеются в примечаниях 2-м и 3-м к этой статье.

Анализ вышеприведенных пунктов ст. 171-а, а также 172 и 173 должен Вам уяснить те преимущества, которыми пользуются определенные категории трудящихся на случай расторжения договора имущественного найма.

Тема III. Заключение и прекращение договора имущественного найма и права и обязанности сторон

Настоящая тема формулирована широко. Она, в сущности, охватывает все вопросы рассматриваемого института. Но после

тить 100 руб., то являются ли эти кредиторы солидарными кредиторами. Кто определяет порядок исполнения этого обязательства.

3. Какая упущенная выгода кредитора и при каких условиях подлежит возмещению должником, если обязательство не выполнено.

4. В каких случаях просрочка кредитора влечет за собой прекращение обязательства.

5. Какие последствия наступают, если должник без согласия кредитора перевел свой долг на другое лицо, и это лицо имеет встречное однородное требование к кредитору.

Часть II. Общее учение о договорах

Тема I. Понятие договора

С понятием договора Вы встречались в задании № 3, в отделе о сделках. Вспомните, в чем выражается характер договора, как двусторонней сделки.

Возьмите какой-либо пример договора, который Вы встречали в жизни. Например кто-нибудь снимает комнату, т.-е. заключает договор имущественного найма (ст. 152 ГК)—Вы видите, как два субъекта вступают в соглашение с целью установить некоторое хозяйственное отношение в форме правоотношения. Договоры имеют огромное распространение в современной хозяйственной жизни. „Это является единственным в несоциалистическом обществе регулярным способом обмена продуктов, другими словами, общественного обмена веществ“ (П. И. Стучка в Энци. Гос. и Права, 1,967). Продумайте, в чем выражаются отношения обмена в следующих договорах: а) лицо снимает комнату (ст. 152), б) подрядчик обязуется выстроить здание (ст. 220), в) лицо берет 1000 р. из 10% в год (ст. 208). „Договор представляет собой соглашение. Но это не означает, что лицо вступает в договор в силу своей, „свободной воли. „Для всякого ясно, что совокупность экономических отношений здесь определяет и обуславливает волю сторон, а равно и из'явление этой воли“

(П. И. Стучка в Энци. Гос. и Права, 1,968). Лицо вступает в договор с целью удовлетворить свои потребности и эти потребности являются основанием заключения договора. Приведите примеры, какие цели могут преследоваться заключением договоров купли-продажи (ст. 180), имущ. найма (ст. 152), займа (ст. 208).

Нередко заключение договора заключается под давлением обстоятельств, лицо не может иначе, как заключением договора удовлетворить свои потребности. Наприм., лицо продает свои последние вещи, чтобы добыть средства на лечение близкого человека. Приведите сами аналогичный пример. Но это давление не является основанием для признания договора недействительным (продумайте, в чем заключается отличие этого экономического принуждения от принуждения указанного в ст. 32). Возникающее из договора обязательство (если контрагент действовал добросовестно и, в частности договор не является недействительным по ст. 33) является действительным, и возникшие у контрагента права охраняются законом (ст. 1). „Отказать в иске истцу потому только, что ответчик экономически слабее и потому не мог „свободно“ извлекать волю, было бы доктринерством, противоречащим интересам рабочего класса в целом, как они выражены в декретах его правительства“ (П. И. Стучка в энци. Гос. и Правда, 1,508). Продумайте вопрос, какие облегчения предоставляются законом экономически слабой стороне на основании ст. 123 КГ и при каких условиях статья эта может быть применяема.

Таким образом, договор представляет соглашение контрагентов, а по существу предопределяется экономическими потребностями субъектов договора. Но момент соглашения выражается в том, что в области рыночных отношений лицо обычно не может быть принуждено заключить договор, если условия, предлагаемые противной стороной представляются для него неприемлемыми. Таким образом, заключению договора предшествуют переговоры, имеющие целью выявить приемлемые для обеих сторон условия договора (ср. как люди торгуются, напр., на базаре). Но в некоторых, и даже весьма частых случаях, мы видим другую картину: условия договора определяются односторонне одной стороной, а другая

может или заключить договор на этих условиях, или вовсе не заключать договора; требование же изменения установленных условий договора является бесцельным. Возьмите пример железно-дорожной перевозки, продумайте, какова роль человека, желающего совершить поездку? Может ли он требовать понижения тарифов или изменения для него правил, установленных для пассажиров? Приведите аналогичные примеры из области гос. торговли, договоров о предоставлении электроэнергии. Какие общие черты Вы видите во всех этих примерах? Каков экономический характер предприятия, устанавливающего условия договора? Не играет ли здесь роли массовый характер соответствующих договоров? Имеют ли значение личные свойства контрагента, обращающегося к услугам данного предприятия?

Наряду с этим существуют две особые категории договоров, в которых момент „соглашения“ умалается и в некоторых отношениях даже вовсе исчезает.

а) В некоторых случаях заключение договора является обязательным для данного лица. Проследите это по ст. 156. Продумайте вопрос, может ли железная дорога отказаться от перевозки пассажира или груза отвечающего железнодорожным правилам, может ли Отдел Коммунхоза отказаться от подачи воды, если домоуправление вносит плату за пользование водопроводом, может ли почта отказаться от приемки посылки? Что общего в этих примерах? Какое положение занимает предприятие, которое обязано заключать договор? Не имеется ли здесь фактически монопольного положения того или другого предприятия? Как лицо могло бы достигнуть своих хоз. целей, если бы данное предприятие отказалось от заключения договора?

б) Иногда закон указывает заранее (целиком или в известной части) содержание договора. Проанализируйте с этой точки зрения ст. 162, 166 ГК. В этих случаях содержание договора не зависит от усмотрения договаривающихся сторон и является как бы „продиктованным“. Но при этом имейте в виду, что всякий вообще договор должен соответствовать правилам закона. Поэтому соглашение договаривающихся сторон допускается только в рамках закона, и всякое соглашение, противное закону, признается недействительным.

Вспомните ст. 30 ГК и посмотрите ст. 216, 257 и 270 ГК. Содержание всякого договора в известной степени предопределяется законом.

Особое положение занимают договоры между гос. органами и между гос. органами и кооперацией. О правовом регулировании обобщественного сектора нашего хозяйства Вы получите сведения при изучении торгово-промышленного права. Пока же нужно отметить только следующее. Если при рыночных отношениях интересы двух частных контрагентов являются противоположными (напр., продавец стремится продать дороже, а покупатель — купить дешевле), то в обобщественном секторе этого антагонизма интересов нет: интересы обоих контрагентов об'емлются государственным интересом. Наряду с этим, госорган хозяйствует не для достижения каких-либо своих целей, но для выполнения плановых заданий государства. Поэтому, в обобщественном секторе договоры нередко заключаются по предписаниям высших экономических органов, причем эти органы определяют и содержание договора, исходя из государственной целесообразности. Пример таких договоров Вы можете видеть в п. 6 ст. 137. Из этих видов договоров необходимо особо отметить следующие:

а) генеральные договоры: Генеральные договоры заключаются между государственной промышленностью и кооперативными центрами, они имеют своей целью передачу кооперации продукции гос. промышленности для снабжения этой продукцией населения. Генеральные договоры заключаются органами гос. промышленности во исполнение общегосударственного плана. Договоры эти регулируются специальным законодательством (пост. СТО 18 августа 1926 г. Собр. Зак. СССР, ст. 445).

б) Занаряживание. Согласно ст. 39 Положения о трестах (собр. зак. СССР 1927 г. ст. 392) трест может быть обязан сдать свою продукцию другому гос. органу по ценам ниже рыночных, но не ниже себестоимости с начислением средней прибыли. В таком порядке происходит снабжение, напр., хозяйствующих органов, состоящих на госбюджете (в частности — НКПС). Отношение между трестом и органом, в пользу которого производится занаряживание, оформляется

путем договора. Однако, заключение этого договора является обязательным для обеих сторон, и существенные условия этого договора predetermined распоряжением о занаряживании.

Тема II. Виды договоров. Форма договоров. Порядок заключения договора

Из ст. 106 (часть 1 настоящего задания) Вы видели, что в результате заключения договора возникает обязательство. Но в одних случаях обязательство возникает только на одной стороне, так что в договоре одна сторона является кредитором, а другая должником. В других же случаях в результате договора каждая из сторон получает права, но на каждую же из сторон возлагаются и обязательства. Проанализируйте ст. 180 и ответьте на вопросы: какие права принадлежат покупателю и какие обязанности лежат на продавце, какие права принадлежат продавцу и какие обязанности лежат на покупателе? Вы видите, что в результате этих договоров возникает двустороннее обязательство (т.е. обязанности лежат на двух сторонах), и такие договоры называются двусторонними. Посмотрите ст. 139. Сторона принимает на себя обязательство для того, чтобы получить от другой стороны равноценное или эквивалентное (эквивалентное в буквальном переводе значит „равно-стоющее“) благо. Проанализируйте вопрос, в чем выражается эквивалентность прав сторон по договору, указанному в ст. 152. В принципе эквивалента проявляется товарно - денежный обмен, выражением которого является договорное право (ср. часть 1 настоящего задания). Из этого видно, что в двустороннем договоре каждая из сторон является, в отношении некоторых элементов договора — кредиторов, в отношении других элементов договора — должником. Ответьте на вопрос, в каких отношениях подрядчик является кредитором по ст. 220 ГК?

В отличие от договоров двусторонних, те договоры, в которых одной стороне принадлежат только права, а на другой стороне лежат только обязанности, — называются односторонними. Здесь обязанность лежит только на

одной стороне, другой же стороне принадлежат только права. Ответьте на вопрос, являются ли односторонними или двусторонними договоры, указанные в ст. 138, 206, 208 236. Вспомните из задания № 3 учение о договоре, как о двусторонней сделке. Всякий договор является двусторонней сделкой, но договоры делятся, в свою очередь, на односторонние и двусторонние. Эту схему нужно твердо запомнить.

Формы договоров. Вспомните из задания № 3 учение о форме сделок, вспомните ст. 27—29 ГК. Так как договор является одним из видов сделки, то общие правила о форме сделок применяются и к договору. Найдите в правилах о купле-продаже (ст. 180 и сл.) случаи заключения договора в словесной форме и случаи, когда является обязательным нотариальное удостоверение договора. Наряду с этим проанализируйте ст. 136 и 137.

а) Ст. 136 преследует цели точной фиксации прав и обязанностей сторон во всех сколько-нибудь значительных договорах. Какие неудобства имеет в этих случаях словесная форма? На основании ст. 136 продумайте вопрос, является ли договор на сумму свыше 500 р. недействительным, если он заключен в словесной форме? Если этот договор уже выполнен, то может ли выполнившая его сторона требовать признания его недействительным с последствиями по ст. 151? В некоторых случаях ст. 136 применяется и к договорам на сумму менее 500 р. Посмотрите ч. 2 ст. 153, ст. 211, 238.

б) Ст. 137 преследует цели охраны интересов государственных учреждений и предприятий, Нотариус. удостоверяя договор, поверяет его законность. Какие последствия влечет за собой нарушение ст. 137? Сопоставьте ст. 137 и прим. 1 к ст. 130 и ответьте на вопрос, с какого момента должны считаться заключенными договоры, указанные в ст. 137? Продумайте вопрос, на чем основано изъятие из общего правила ст. 137 договоров, указанных в п. п. 1, 2, 4, 6, 7, ст. 137?

Порядок заключения договоров. Из ст. 130 Вы видите, что договор является заключенным в момент согласия сторон по всем существенным пунктам. К числу

последних относятся: предмет, цена и срок. Приведите пример этих пунктов в договоре, указанном в ст. 152. Однако, цена договора может и отсутствовать, если договор имеет безвозмездный характер, т.-е. если лицо, предоставляющее какое-либо имущество, не получает за это вознаграждения напр., ст. 138 и ст. 208 и 212. Равным образом, при договорах с немедленным исполнением (напр., купля-продажа за наличный расчет) срок договора не указывается. Ср. также ст. 155.

Договору предшествуют переговоры, имеющие своей целью выяснить условия договора, приемлемые для обеих сторон (если содержание договора не является предустановленным—ср. выше, тому 1). Эти переговоры делятся, в своем простейшем виде, на 2 стадии:

а) предложение заключить договор, с указанием условий договора; это называется о ф ф е р т о й. Напр., продавец предлагает купить у него товар;

б) согласие другой стороны на о ф ф е р т у. Это согласие называется а к ц е п т о м.

Однако, в большинстве случаев, если условия договора не являются предустановленными и не определяются одной из сторон (ср. тому 1), заключение договоров представляется более сложным. Лицо, получившее предложение, соглашается с ним лишь частично (напр., в отношении предмета договора) и вносит предложение снизить цену. Из ст. 135 Вы видите, что в этом случае лицо, получившее о ф ф е р т у, само делает новую о ф ф е р т у, и прежний о ф ф е р е н т становится а к ц е п т а н т о м и т. д. Таким образом, при сложных переговорах, каждая из сторон является то о ф ф е р е н т о м, то а к ц е п т а н т о м. Но пока нет соглашения по всем существенным пунктам, договор не является заключенным и каждая из сторон может отказаться от продолжения переговоров.

Этот порядок заключения договора имеет особое практическое значение при договорах между отсутствующими, широко распространенных в современном обороте. Напр., Ленинградский трест присылает Московскому предприятию письмо с предложением купить товары. Вопросы,

связанные с этими договорами, нормированы в ст. 132—134 ГК. Проанализируйте вопросы, какие последствия для оферента возникают, если он откажется заключить договор, несмотря на своевременно полученный акцепт; какие последствия возникают, если своевременно посланный акцепт задержался на почте?

Тема III. Обеспечение договора

В одних случаях договор исполняется немедленно после заключения: заключение и исполнение договора сливаются во времени—ср. ст. 184. В других случаях договор устанавливает обязательства, подлежащие выполнению в будущем—ср. ст. 220.

В этих последних случаях у кредитора не может быть уверенности, что должник выполнит обязательство. Хотя ст. 117 и дает кредитору право взыскать убытки, но это связано с обязанностью доказать точный размер убытков, что не всегда является простым; кроме того у должника может не оказаться имущества, и требование о возмещении убытков явится нереализуемым.

Отсюда вытекает стремление кредитора обеспечить выполнение договора, т.-е. гарантировать свои интересы в том случае, если должник не выполнит обязательства. Основных форм обеспечения ГК устанавливает четыре: неустойка, задаток, поручительство, залог.

1) Неустойка. Проанализируйте ст. 141 и ответьте на вопросы: обязан ли кредитор, взыскивая неустойку, доказать свои убытки; может ли быть взыскана неустойка, если должник не выполнил обязательства по причинам указанным в ст. 108 ГК. Вы видите, что неустойка не дает кредитору к. л. ценности в момент заключения договора, но облегчает его положение в случае неисполнения договора, давая ему право на взыскание точно фиксированной суммы. Из ч. 2, ст. 141 вы видите, что кредитор имеет право выбора между взысканием убытков и взысканием неустойки; таким образом возникает альтернативное обязательство (ср. ч. 2, ст. 108). Неустойка заменяет собой убытки, она является как бы сделанной наперед оценкой убытков,

и потому такая неустойка называется оценочной. Ответьте на вопрос: может ли должник требовать, чтобы кредитор взыскивал с него неустойку, а убытки?—Но из прим 1 к ст. 141 Вы видите, что закон или договор могут установить, что неустойка взыскивается независимо от взыскания убытков. В этих случаях неустойка не заменяет собой убытков, но является дополнительным правом кредитора и увеличивает ответственность должника по сравнению со ст. 117. Такая неустойка называется штрафной. Примером штрафной неустойки является неустойка при госпорядках; подробности Вы узнаете в задании 7-ом.

Иногда неустойка устанавливается по договору; в основании ее лежит соглашение сторон; такая неустойка называется договорной. Иногда же закон непосредственно указывает, что должник, не выполнивший обязательства, обязан уплатить неустойку, эта неустойка, основанная не на договоре, а на законе, называется законной. Примером законной неустойки является взыскание пени (пени—та же неустойка) с нанимателя, просрочившего взнос квартирной платы в муниципализированном доме.

Исторически неустойка являлась одним из способов эксплуатации кредитором должника: неустойка устанавливалась в колоссальных размерах, а в случае невыполнения обязательства должник попадал в кабалу к кредитору.

Для предупреждения таких случаев, ст. 142 устанавливает возможность понижения неустойки судом. В основании этой статьи лежит несоразмерность неустойки и убытков. Обратите внимание на ч. 2, ст. 142. Сопоставьте п. 1 с требованием добросовестности должника (ч. 1 настоящего задания). Сопоставьте п. 2 по ст. 123; что разумеется в данном случае под „имущественным положением“? Сопоставьте п. 3 с учением о неимущественном интересе, о котором вы знаете из конспекта 2-й лекции.

2. Задаток. Прочитайте ст. 143. Вы видите, что задаток имеет две функции: удостоверение договора и обеспечение его исполнения. Удостоверение договора заключается в том, что нередко договор (в особенности—словесный) признается заключенным лишь в момент выдачи задатка. Вспом-

ните, не приходилось ли вам видеть таких случаев в договорах повседневной жизни?—Функции задатка, как обеспечение исполнения договора видны из ч. 2, ст. 143. Продумайте пример. По договору купли-продажи А обязался передать Б вещь к 1 марта за 1000 руб.; Б. выдал А 1 февраля, 100 р. задатка. Какие последствия наступают: а) если вещь сгорит, при случайных обстоятельствах, 15 февраля, б) если вещь сгорит 15 февраля по неосторожности А.; в) если 1 марта Б. откажется принять вещь. Решите эти вопросы, исходя из ст. 117—118 и ст. 144—146 ГК.

В жизни задаток нередко смешивают с авансом. Однако, это понятия существенно различны. Определения аванса в ГК не содержится, и определение понятия аванса принадлежит нашей судебной практике. Подобно задатку, аванс выдается вперед, в счет причитающихся платежей, но аванс не является ни удостоверением договора, ни обеспечением договора (инстр. письмо Гр. Касс. колл. Верх. Суда РСФСР 1927 г. № 1); поэтому в случае неисполнения договора стороной, получившей аванс, последний подлежит возвращению не в двойном, но в одинарном размере. Для того, чтобы признать выдаваемую сумму задатком, нужно установить, что сумма эта выдается для обеспечения договора, т.-е., что стороны имеют в виду связать с выдачей задатка последствия, указанные в ч. 2, ст. 143. Если этого не установлено, то мы имеем не задаток, а аванс.—Наряду с этим слово „аванс“ нередко употребляется в смысле денежной суммы выдаваемой, для известного целевого назначения. Ср., напр., ч. 2, ст. 256.

3. Поручительство. Поручительство как обеспечение обязательств, характеризуется тем, что в случае неисполнения договора кредитор может предъявить требования не только должнику, но и другому лицу — поручителю, отвечающему совместно с должником. Правила о поручительстве даются в ст. 236 и сл. ГК. Подробные сведения о поручительстве вы узнаете в задании № 7.

4. Залог. Общие правила о залоге вы знаете из задания № 4 (см. ст. 85 и сл. ГК). Отношения залога возникают в силу договора между залогодателем и залогодержателем; к этому договору применяются общие правила о договорах,

но содержание его, т.е. права и обязанности договаривающихся сторон, в значительной степени предопределяются правилами закона. Посмотрите ст. 85—105 ГК и уясните себе в каких вопросах содержание залогового отношения прямо установлено в законе.

Обеспечение договоров встречаются не во всех, но лишь в некоторых договорах. Договор может существовать и без обеспечения. Обеспечение возникает в силу особого соглашения, являющегося дополнительным (или „акцессорным“) к основному соглашению. Важнейшим следствием из этого является то, что прекращение или признание договора недействительным прекращает и дополнительное соглашение. Проанализируйте с этой точки зрения ст. 237 ГК. Ответьте на вопрос: что делается с соглашением по неустойке, если основное обязательство исполняется? Действительно ли поручительство по обязательству, выданному несовершеннолетним вне условий ст. 9 ГК?

Тема IV. Последствия неисполнения договоров. Последствия недействительности договоров

Договор порождает обязательство; поэтому последствия неисполнения договора те же, как последствия неисполнения вообще обязательства. Вспомните, что говорилось об этом в части 1 настоящего задания; вспомните ст. 117—123 ГК. Обратите также внимание на ст.ст. 144—146, говорящие специально о двустороннем договоре. Решите вопрос, какие права принадлежат покупателю, если продавец не передает ему проданного имущества, вследствие того, что предмет случайно погиб: а) при наличии просрочки со стороны продавца, б) при наличии просрочки со стороны покупателя, в) до наступления срока передачи.

Последствия недействительности договора указаны в ст. 147—151. При анализе этих статей вспомните ст. 29—33 ГК. Решите вопросы: а) какие последствия договора продажи кокаина на 50 р., если договор уже исполнен, б) какие права принадлежат покупателю, купившему вследствие обмана со стороны продавца за 100 р. часы стоимостью в 15 р., в) какие последствия вызывает передача права застройки путем простого письменного договора?

Контрольные вопросы

1. Какое значение имеют договоры в современной хозяйственной жизни.

2. Может ли лицо, пославшее по почте предложение о заключении договора отменить это предложение по телеграфу, еще до получения письма адресатом.

3. В чем сходство неустойки и задатка.

4. На чем основано правило ст. 147 ГК.

Решите казус:

По договору заключенному 1 сентября, А обязался отремонтировать к 1-му октября котел, находящийся в мастерской Б, за 1000 руб., под страхом неустойки в 25 руб. за каждый день просрочки. При заключении договора А получил 300 р. задатка. Ремонт котла затянулся, и 10 октября, когда ремонт еще не был закончен, помещение, где находился котел, сгорело (пожар перекинулся с соседнего дома). Б предъявил требование о возвращении задатка в двойном размере, так как договор не был своевременно выполнен, и о взыскании 250 р. неустойки (за 10 дней по 25 р.). А возражал, что задаток в двойном размере взыскан быть не может, т. к. неисполнение договора произошло по причине, независящей от него; что же касается неустойки, то таковая была установлена только на случай просрочки; в данном же случае имеется неисполнение, за которое он, А, не ответственен. Решите дело.

1. Введение. 2. Описание местности. 3. Описание населения. 4. Описание хозяйства. 5. Описание культуры. 6. Заключение.

Введение. Описание местности. Описание населения. Описание хозяйства. Описание культуры. Заключение.

Заключение. Приложение. Список литературы. Приложение. Список литературы.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-й год заочного обучения

Задание № 6

Предварительные замечания

По настоящему заданию подлежат проработке вопросы, перечисленные в VI разделе программы.

Задание распадается на 3 части:

- 1) имущественный наем,
- 2) купля-продажа,
- 3) заем.

Обязательными пособиями для проработки настоящего задания являются: 1) Учебник Вольфсон, 3 изд., стр. 109—136; 2) Гойхбарг. Хозяйственное право, 3 изд., стр. 192—211; 3) Гражданский Кодекс, ст. ст. 152—219.

Кроме того рекомендуется, но не обязательно (в виду дороговизны стоимости) 1) Энциклопедия Государства и Права. Статьи: Аренда. Купля-продажа. Купля-продажа в розницу с рассрочкой платежа. Заем и 2) Гражданский Кодекс с постатейно-систематизированными материалами под редакцией С. Александровского. Издание 3-е, но не более раннее. Это пособие рекомендуется потому, что в нем подобран исчерпывающим образом дополнительный к Гражданскому Кодексу законодательный материал и судебная практика.

Часть I. Имущественный наем

Тема I. Определение и социально - хозяйственное назначение договора имущественного найма, именуемого иногда арендой, а также, когда говорят о переносных вещах (инструментах, мебели, одежде и т. п.), прокатом.

Прочтите ст. 152 Г. К. и обратите внимание на следующие элементы определения понятия имущественного найма.

а) Имущественный наем это договор. Вы уже знаете из предыдущего задания, что договоры делятся на двусторонние и односторонние. Поэтому Вы должны решить вопрос: к какой из этих двух категорий договоров должен быть отнесен договор имущественного найма.

Кроме деления договоров на двусторонние и односторонние мы знаем также деление их на реальные и консесуальные (обязательственные). К какой из двух категорий относится изучаемый нами по ст. 152 Г. К. договор?

Прочтите по учебнику Ф. И. Вольфсона (III изд., стр. 125) отрывок „Можно ли арендовать землю“, уясните себе следующее:

а) Является ли договором имущественного найма то отношение, которое существует между трудовым землепользователем и земельным обществом или земельным органом, которые наделяют его землею на правах трудового пользования.

б) Предметом имущественного найма является имущество. Продумайте следующие вопросы: всякое ли имущество может быть объектом имущественного найма и нет ли таких имуществ, которых нельзя нанимать, и имеет ли какое-либо влияние на нормы, регулирующие отношения по имущественному найму, различие имуществ по материальному признаку и по социально-экономическому назначению.

В связи с проработкой этого вопроса прочтите все статьи Г. К., относящиеся к имущественному найму, и выделите те статьи, которые относятся к одному какому-нибудь объекту (например, жилое помещение, предприятие и т. п.).

Если Вы имеете возможность воспользоваться комментарием к Гражданскому Кодексу под редакцией С. В. Александровского, 3 издание, то прочтите в этом комментарии специальные законы об отдельных видах имущественного

найма, не включенные в Гражд. Кодекс (стр. 508—533), в особенности—законы об аренде госпредприятий и торгово-промышленных, и складочных помещений, находящихся в муниципализированных домовладениях.

в) Следующим элементом договора имущественного найма является участие в нем двух сторон. У нас участниками значительного числа хозяйственных договоров являются госорганы и кооперация. По ознакомлении с главой Гражданского Кодекса об имущественном найме, выделите те статьи, в которых предусматривается участие государства и кооперации в качестве наймодателей и нанимателей различных объектов, и продумайте вопрос о том, какие цели преследуются установленными в этих статьях правилами.

В виду того, что за самое последнее время в Гражданский Кодекс (в раздел об имущественном найме) включено несколько весьма существенных статей, каковые статьи еще не включены в последние издания, эти статьи здесь приводятся:

„Ст. 156-б. В домах национализированных и муниципализированных, а также в тех помещениях частновладельческих домов, которые отчислены в коммунальный жилищный фонд в счет десятипроцентной нормы, временные жильцы (наниматели или поднаниматели), занявшие жилую площадь на обусловленный договором срок, независимо от продолжительности этого срока, не приобретают в дальнейшем права на автоматическое возобновление договора найма и поднайма жилой площади“.

„Ст. 156-в. В случаях, когда наниматель и поднаниматель принадлежат к перечисленным в ст. 156 трудовым категориям населения, поднаниматели, снявшие в частновладельческих домах у основного нанимателя жилую площадь на обусловленный договором поднайма срок, независимо от продолжительности этого срока, не приобретают в дальнейшем права на автоматическое возобновление договора поднайма жилой площади“.

„Ст. 179. Примечание 1. Улучшения, произведенные арендатором национализированного или муниципализированного предприятия или строения, по истечении срока найма безвозмездно переходят к государству или местному совету по принадлежности.“

Действие настоящего примечания не распространяется на случаи найма государственных или коммунальных предприятий и строений промысловыми кооперативными организациями.

Примечание 2. Если наниматель—промысловая кооперативная организация — с разрешения или без разрешения наймодателя заведет новое оборудование или имущество или улучшит переданное ему оборудование или имущество, то он, по окончании срока договора найма, может изъять новое оборудование или имущество, если оно отделимо без вреда для имущества, или получить за это новое оборудование или имущество и за произведенные улучшения вознаграждение в неамортизированной за время действия договора найма части.

г) Существенным элементом договора имущественного найма является соглашение о вознаграждении.

Прочтите ст. 166 Г. К. и продумайте следующий вопрос: всегда ли определение вознаграждения за пользование имуществом является результатом соглашения сторон—нанимателя и наймодателя, или бывают случаи, и если бывают, то какие это случаи, когда вознаграждение за пользование имуществом определяется помимо сторон. В связи с вопросом о вознаграждении за пользование имуществом обратите внимание на ошибочные рассуждения проф. Гойхбарга (Хоз. право, III издание, стр. 202, второй абзац) по вопросу о том, что у нас единый сельско-хозяйственный налог заменяет взимание арендной платы за землю, и уясните себе, в чем заключается ошибка проф. Гойхбарга.

Установите, далее, только ли деньги являются вознаграждением за пользование или наш закон предусматривает и иные формы вознаграждения по имущественному найму.

д) Анализ определения имущественного найма Вы заканчиваете изучением вопроса о сроке. В связи с этим Вам надо иметь в виду также и следующее дополнение Гражданского Кодекса, которое еще не включено в последнее его официальное издание:

„Ст. 154. Примечание. Срок найма государственными органами и кооперативными организациями государственных, в том числе коммунальных, предприятий и строений не должен превышать двадцати четырех лет. По истечении

срока найма указанные категории нанимателей при исправном выполнении принятых на себя по договору найма условий имеют преимущественное право на возобновление договора на новый срок“.

В связи с вопросом о сроке, Вам надлежит проработать ст. 155 и 156 Г.К. и уяснить себе следующие понятия: 1) неопределенный срок найма, в каких случаях он имеет место и какое юридическое значение имеет неопределенность срока, 2) автоматическое возобновление договора, когда оно имеет место (ср. также указанные выше ст. 156-б и 156-в).

Проделанная Вами соответственно данным Вам указаниям работа приведет к уяснению Вами тех сфер хозяйства, в которых у нас имеет применение договор имущественного найма, и дает Вам общее представление об этом институте для оценки его социально-хозяйственного значения в условиях советской экономики. Для ознакомления с той ролью, которую этот институт играл в прежнее время и играет теперь в капиталистических странах, прочтите статью „Аренда“ в Энциклопедии Государства и Права и стр. 204—206 по книге Гойхбарга „Хозяйственное право“. В отношении утверждения последнего, на стр. 205, о том, что в Германии якобы аннулированы права домовладельцев, имейте в виду, что оно являлось значительным преувеличением уже тогда, когда писалась книга Гойхбарга, и что в настоящее время квартирный закон в Германии почти полностью возвращает владельцам их права на эксплуатацию жильцов.

Тема II. Виды имущественного найма. Особенности регулирования отдельных видов

Правовое регулирование отношений по имущественному найму зависит от того, является ли предмет найма государственным имуществом или частным, является ли он предприятием, жильем или иным имуществом. В зависимости от этого настоящая тема может быть разделена на следующие подтемы:

1) Наем государственного имущества и наем частного имущества.

Проследите по ст. ст. 152—179 Г. К. различия во взаимоотношениях между нанимателем и наймодателем в том случае, когда наймодателем является государство, и когда таковым является частное лицо. Изучение этого вопроса проведите в следующих направлениях: а) по вопросу о форме договора, б) по вопросу о производстве ремонта, расходах по налогам, сборам, страхованию, в) по вопросу о судьбе улучшений, произведенных нанимателем, г) по вопросу о праве нанимателя на сдачу от себя (субаренда) взятого имущества.

2) Наем предприятия, в частности, наем государственного предприятия. Форма этого договора; в чем заключается и чем объясняется сугубая сложность этой формы. Ст. 153 Г. К. Регулирование производственной деятельности сданного в аренду госпредприятия ст. 162 Г. К. Особенности найма в отношении ремонта и страхования госпредприятия в том случае, когда нанимателем является госорган, кооперативная или общественная организация. По этому вопросу Вам надо иметь в виду новеллу от 25 июля 1927 г., включенную в виде примечания к ст. 164 Г. К.: „Когда наймодателем является государственное учреждение или предприятие, состоящее на хозяйственном расчете, а нанимателем является государственный орган, кооперативная или иная общественная организация, то условиями договора найма национализированного имущества определяется, на ком—на наймодателе или на нанимателе—лежит обязанность страхования имущества“.

3) Наем жилья. Эта подтема составляет содержание обширного жилищного законодательства, которое не может быть изучаемо в подробностях в рамках настоящего задания. Гражданский Кодекс устанавливает лишь основные начала, регулирующие взаимоотношения на почве найма жилья.

Продумайте следующие ст. ст. Г. К. ст. 156, прим. 1, 2 и 3, ст. 156-а и примечание к ней, 156-б, 156-в, 166 и примечание к ней, примечание к ст. 169, пункты: „д“, „з“ и „и“, ст. 171, ст. 171-а, 172 и 173. При проработке ст. 156, в частности ее примечаний, следует пользоваться новейшим изданием Граж. Кодекса, в котором 2-ое примечание приведено в редакции постановления ВЦИК и СНК от 22 ав-

густа 1927 г. следующего содержания: „Примечание 2. Действие настоящей статьи не распространяется: а) на лиц, живущих в домах, вновь возведенных, а равно достроенных и восстановленных по договорам о праве застройки, б) на лиц, не связанных с соответствующими предприятиями трудовыми договорами и проживающих в национализированных фабрично-заводских помещениях, находящихся в непосредственном заведывании фабрик и заводов и предназначенных для размещения рабочих и служащих данной фабрики или завода“.

При изучении вышеуказанного материала в Вашу задачу входит выявление той классовой политики, которую Советская власть проводит в жилищном вопросе и те методы экономического воздействия, которые учитываются при правовом регулировании взаимоотношений на почве предоставления и пользования жильем.

Основная задача классовой политики в жилищном вопросе разрешается предоставлением правовых преимуществ определенным социально-классовым категориям граждан.

По ст. 156 Г. К., по примечанию к ст. 169 и по ст. 171-а Вы должны усвоить, какие категории граждан пользуются жилищными привилегиями.

Затем Вы обращаетесь к установлению того, в чем правовые преимущества заключаются.

Ваше внимание должно быть привлечено в первую очередь к ст. ст. 156 и 166 Гр. Кодекса, говорящим об основных элементах отношений по имущественному найму, именно о сроке пользования имуществом и о наемной плате. При изучении ст. 156 Вы должны объяснить себе, чем и вызваны те некоторые ограничения прав трудящихся, которые имеются в примечаниях 2-м и 3-м к этой статье.

Анализ вышеприведенных пунктов ст. 171-а, а также 172 и 173 должен Вам уяснить те преимущества, которыми пользуются определенные категории трудящихся на случай расторжения договора имущественного найма.

Тема III. Заключение и прекращение договора имущественного найма и права и обязанности сторон

Настоящая тема формулирована широко. Она, в сущности, обнимает все вопросы рассматриваемого института. Но после

того как Вы проработали первые две темы, Вам остается более узкая область для изучения. В данной части работы Вы касаетесь только тех общих вопросов теории и догматической стороны имущественного найма, которые были оставлены нами в стороне при изучении специальных видов имущественного найма.

1) *Заключение договора имущественного найма.*

Здесь нас интересует форма договора. Ответы по этому вопросу Вы найдете в ст. ст. 153, 136 и 137 Г. К. Обратите внимание на то, что порядок нотариального удостоверения договора установлен только на случай найма госпредприятий, а не всех вообще государственных имуществ.

Затем уясните себе, каковы последствия нарушения предписанной законом формы договора имущественного. При этом Вы руководствуйтесь ст. ст. 29, 136 и примечанием к ст. 136 Г. К.

2) *Прекращение договора имущественного найма.*

В основном условия прекращения имущественного найма предусмотрены ст. 171 Г. К. Но этот вопрос регулируется также примечанием к ст. 169, 171-а и 172. Последняя статья предусматривает возможность административного выселения в случаях, специально установленных законом, вне зависимости от того, имеются ли в наличии обстоятельства, предусмотренные ст. 171 Г. К. или нет.

При изучении ст. 171 продумайте следующий вопрос, правильно ли выселение в порядке пункта „и“ этой статьи рассматривать как случай расторжения договора.

3) *Права нанимателя.* Они формулированы в ст. ст. 157, 158, 159, 168, 169, 170, 178 и 179.

По вопросу о праве нанимателя на предоставление ему наймодателем имущества ст. 158 содержит ссылку на ст. 120 Г. К. Поэтому Вы должны вспомнить то, что Вы проработали в предыдущем задании в связи с этой статьей. Кроме того Вы должны вспомнить то, что относится к понятию „убытки“, о которых говорит ст. 158, обратившись к Общей части Обязательственного права, именно к ст. 117.

Ст. 168 и примечание к этой статье регулируют вопрос о поднаеме, или субаренде. Обратите внимание на то, что вопрос о праве нанимателя на сдачу имущества в поднаем (субаренду) разрешается поразному, в зависимости от того,

какое имущество является объектом договора, государственное или не государственное.

Обратите также внимание на то, что в случае субаренды основной наниматель остается ответственным перед наймодателем. Это обстоятельство отличает поднаем (субаренду) от перенаяма, когда основной наниматель полностью выходит из договорных отношений с наймодателем.

Ст. 169 Гр. Кодекса разрешает вопрос, который долгое время представлял значительные затруднения в связи с таким пониманием обязательственного права, по которому обязательство может создать правоотношение исключительно между двумя или несколькими заранее точно определенными субъектами. Мы видим из статьи 169, что договор, т.е. обязательство, имеет силу не только в отношении того лица, с которым он заключен, но и в отношении третьих лиц, которые в договоре имущественного найма с нанимателем не состояли.

В связи с ст. 158 и 170 Г. К. Вы делаете вывод о наличии у нанимателя не только обязательственных прав требований, но также и ряда вещных правомочий.

4) *Права наймодателя.* Эти права устанавливаются ст. ст. 161, 165, 174, 175, 176, 177 и 179.

При изучении этого вопроса обратите внимание на различие в определении прав наймодателя на производство нанимателем ремонта, на те улучшения, которые производит наниматель, различия, устанавливаемые в зависимости от того, кто является наймодателем, и кто состоит нанимателем.

Контрольные вопросы

1) Можно ли арендовать участок земли для постройки на нем дома для жилья?

2) Каковы последствия заключения на словах договора аренды дома на два года платежом в 20 рублей в месяц? Имеет ли какое-либо значение для решения данного вопроса условие о платеже 25 рублей в месяц?

3) Допустим ли перенаям имущества? Если допустим, то по какой статье Г. К. можно его обосновать?

4) Какими соображениями социально-экономического порядка можно обосновать примечания 2 и 3 к ст. 156 Г. К.?

5) Какими преимуществами пользуется кооперация, как наниматель, согласно Гражданского Кодекса?

Разрешите следующий казус:

Гр. Кимбаровский, по договору от 23 июня 1926 г., снял у Московского Управления Недвижимыми Имуществами (МУНИ) в аренду помещение под торговлю нефтяными и москательными товарами сроком по 14 мая 1928 года. Согласно 15 пункта договора Кимбаровский был обязан использовать помещение исключительно под торговлю. Однако Кимбаровский часть помещения приспособил под жилье для самого себя, заняв его 9 ноября 1927 года.

МУНИ предъявило иск о расторжении договора, выселении ответчика из занимаемого им помещения и взыскания неустойки.

Кимбаровский против иска, возражал, указывая на то, что помещение он получил в разрушенном состоянии, и поэтому договор надлежит рассматривать как договор застройки, почему к данному делу не применима ст. 171 Г. К.

Как должно быть разрешено настоящее дело?

Часть II

Тема I. Купля-продажа. Анализ понятия „купля-продажа“

Проработка вопроса о купле-продаже начинается с анализа определения этого договора, которое дано в ст. 180 Г. К.

Сопоставьте данное в этой статье определение, с одной стороны, с § 433 Германского Гражд. Уложения, а с другой стороны, с ст. 1582 Французского Кодекса. § 433 Германского Гражданского Уложения гласит: „По договору купли продавец вещи обязуется передать вещь покупщику и предоставить ему право собственности на оную. Продавец права обязан предоставить покупщику это право и, если оно управомочивает на владение вещью, то передать вещь. Покупатель обязан уплатить продавцу условленную цену и взять у него купленную вещь“.

Ст. 1582 Французского Кодекса гласит: „Продажа есть договор, по которому один обязуется доставить другому вещь, а другой уплатить за нее“.

Как Вы видите Германское Гр. Уложение говорит как о продаже вещи, так и о продаже права. Французский Кодекс говорит о продаже вещи. Наш закон говорит о продаже имущества. Вы поэтому должны поставить на свое разрешение следующий вопрос: что может служить предметом купли-продажи по нашему закону: только ли вещи или также и права. Для решения этого вопроса обратитесь к следующим статьям Гр. Кодекса: 79, говорящей об отчуждении права застройки, 87, содержащей разъяснение понятия имущества, ст. 202 и ст. 344, предусматривающей приобретение права собственности на акцию.

Разрешив вопрос об объекте купли-продажи, Вы переходите к анализу определения купли-продажи, как договора в целом.

В связи с этим сравните определение ст. 180 Г. К. с следующим определением договора „Продажи“, которое дано в ст. 186 Российского дореволюционного Проекта Гражданского Уложения: „По договору продажи продавец передает или обязуется передать определенное недвижимое или движимое имущество в собственность покупщику за условленную денежную сумму (покупную цену).“

Первое различие, которое имеется в формулировках нашего Г. К. и приведенной статьи проекта состоит в том, что наш закон рассматривает куплю-продажу, как договор, по которому продавец лишь обязуется передать имущество в собственность, в то время, как приведенная статья проекта предусматривает также и такой договор купли-продажи, по которому продавец не обязуется передать, а передает имущество в собственность. Не находится ли ст. 180 Г. К. в противоречии со ст. 66 Г. К., говорящей о том, что право собственности переходит на основании договора, и что когда вещь определена индивидуальными признаками право собственности возникает с момента совершения договора?

В связи с проработкой этого вопроса Вы вспомните то, что Вам известно из общей части обязательственного права об односторонних и двусторонних договорах, о реальных и консенсуальных (обязательственных) договорах, и опреде-

лите, к какой из этих категорий следует отнести договор купли-продажи.

Усвоив общее определение договора купли-продажи, Вы должны сравнить его со следующими договорами: поставкой, меной, займом, имущественным наймом и подрядом. Определения всех этих договоров Вы найдете в Гражданском Кодексе. Определение поставки, дано в законе от 11 мая 1927 г. о государственных подрядах и поставках. „По договору государственной поставки, поставщик (продавец) обязуется доставить государственному учреждению или предприятию (покупателю) к назначенному сроку условленное количество вещей (товаров), определенных родовыми признаками, а покупатель обязуется принять их и уплатить условленную цену“.

При разграничении понятий купли-продажи и поставки Вы должны иметь в виду также и ст. 205 Г. К., предусматривающую куплю-продажу с передачей товара и оплатой его по частям. Если Вы будете пользоваться III изданием комментария под редакцией С. Александровского, то обратите также внимание на разъяснения по этому вопросу III отдела Нарком'юста от 10-III—1924 г. (стр. комментария 629) и от 2-VIII—1924 г. (стр. 677).

Тема II. Разновидности договора купли-продажи

При проработке договора имущественного найма Вы видели, что правоотношения, создаваемые этим договором, далеко не всегда тождественны во всех случаях имущественного найма, что они различаются в зависимости от различия суб'ектов—участников договора и в зависимости от об'ектов. Соответствующие обстоятельства оказывают влияние и на регулирование правоотношений по купле-продаже.

Имеет ли какое-либо значение для договора купли-продажи принадлежность участника к государственному, кооперативному или частному сектору хозяйства?

Прочтите ст. 182 и продумайте следующий вопрос: применимы ли те ограничения, которые ею устанавливаются, к тем случаям, когда сделка купля-продажа совершается между госорганами или с кооперацией?

Вспомните то, что Вы изучали в связи с учением об об'ектах права и об отчуждении государственных имуществ,

а также правила, изложенные в ст. ст. 23 и 24 Г. К., а также в 57 ст. Г. К. и в особенности 60 ст. Г. К.

Переходя к вопросу о том, какое влияние оказывает на регулирование правоотношений по купле-продаже принадлежность объекта к той или иной категории, Вы обращаете в первую очередь внимание на ст. ст. 182, 185 и 197, устанавливающие специальные правила на тот случай, когда объектом купли-продажи является строение. Обратите при этом внимание на то, что договор запродажи, о котором говорится в ст. ст. 182-а, 182-б и 182-в Г. К., применим к тому случаю, когда объектом является строение.

Для отчетливого усвоения того специфического отношения, которое характеризует Советское законодательство по вопросу о купле-продаже строения рекомендуется ознакомиться со следующими законоположениями по этому вопросу:

1) Декрет ВЦИК и СНК от 20-VIII—1918 г. об отмене права частной собственности на недвижимость в городах (Собр. Узак., 1918 г., № 62).

2) Декрет ВЦИК и СНК от 8-VIII—1921 г. об отчуждении и залоге немунципализированных и демунципализированных строений.

3) Разъяснение Президиума ВЦИК от 14 мая 1923 г. (Собр. Узак., 1923 г., № 44), о том, какие строения признаются муниципализированными.

4) Постановление ВЦИК и СНК от 1-XII—1924 г. о муниципализированных строениях в сельских местностях (Собр. Узак., 1924 г., № 89).

Прочтите ст. ст. 66, 67, 119 и выясните, какое значение для определения прав участников договора купли-продажи имеет определение объекта договора родовыми или видовыми признаками. Наконец, для разрешения этого же вопроса продумайте ст. I-ую Постановления ВЦИК и СНК от 10-X—1923 г. о купле-продаже в розницу, с рассрочкой платежа, являющегося дополнением к ст. ст. 180—205 Г. К. о купле-продаже. В дальнейшем Вы подробнее изучите этот закон, а в данной связи Вы ограничиваетесь статьей I-ой этого закона. Подумайте, можно ли в порядке специальных правил о купле-продаже в розницу с рассрочкой платежа купить дом, или мешок муки.

Тема III. Заключение договора купли-продажи. Форма договора

Общие правила о форме договора изложены в ст. 130, примечаниях 1 и 2 к ст. 130, ст. 136 и примечании к ней, ст. 137, а применительно к купле-продаже еще в ст. ст. 184 и 185.

В виду того, что ст. 184 Г. К. устанавливает для определенного случая купли-продажи исключение из общего правила о форме договора, изложенного в ст. 136 Г. К., Вы должны разрешить вопрос о том, какие условия определяют наличие этого случая. Случай—это купля-продажа за наличный расчет. Какую куплю-продажу следует считать куплей-продажей за наличный расчет?

На этот вопрос дает ответ определение Г. К. К. Верховного суда по делу № 2128 за 24 г. (Комментарий под редакцией С. В. Александровского, III изд., стр. 655). В этом разъяснении говорится: ст. 184 имеет в виду такие устные договоры о купле-продаже, которые имеют в момент их совершения уже законченный характер: продавец передает или доставляет товар, покупатель уплатил деньги за купленный товар. Целью законодателя было не стеснять формальными требованиями торгового оборота в этом направлении. Но если сделка купли-продажи за наличный расчет заключена на определенный срок и исполнения сделки нет при ее заключении, следовательно, характер отношений значительно осложняется, применение к таким сделкам на срок ст. 184 Г. К. не вытекает из смысла закона“.

По вопросу о форме купли-продажи прочтите, далее ст. 2 закона о купле-продаже в розницу с рассрочкой платежа.

Так как поставка есть разновидность купли-продажи, то Вам следует также изучить правила изложенные во II разделе „Положения о господрядах и поставках“ от 11 мая 1927 г. „Порядок сдачи государственных подрядов и поставок“ статьи 5—9.

К вопросу о порядке заключения договора купли-продажи относятся правила о запродаже строений, изложенные в ст. ст. 182-а, 182-б, 182-в Г. К.

Тема IV. Права и обязанности сторон при купле-продаже

1) Поскольку целью договора купли-продажи является переход к покупателю права собственности, Вы обращаетесь к тем положениям, которые регулируют переход права собственности. Но приобретение права собственности на родовые вещи зависит от передачи (ст. 66). Поэтому вам следует в первую очередь остановиться на вопросе о том: а) от чего зависит право покупателя на передачу, б) в чем состоит передача и в) всегда ли передача, совершенная продавцом имущества исчерпывает его обязательства перед покупателем.

а) Прочтите ст. 188 Г. К., сопоставьте ее со ст. 139 Г. К., относящейся к общей части обязательственного права и определите, согласованы ли эти статьи или нет. Вторая часть этой статьи предусматривает такой случай, когда договор устанавливает иную последовательность в действиях покупателя и продавца. Имейте в виду, что не только договор, но и закон может установить иную последовательность. При купле-продаже в розницу с рассрочкой платежа продавец по закону обязан передать покупателю проданную вещь до получения оплаты.

б) Определение понятия передачи дано в ст. 67 Г. К. Здесь различаются два вида передачи: 1) непосредственное вручение вещи и 2) иные действия, приравняемые к непосредственному вручению. Вы видите, что иногда вручение документа равносильно передаче товара. Обратите внимание на то, как закон поясняет понятие распорядительного документа. В скобках перечислены: накладная (здесь допущена ошибка. В условиях железнодорожного транспорта вручается не накладная, а дубликат накладной), коносамент (это документ, выдаваемый грузоотправителю при морской перевозке), складочное свидетельство и т. п. Не всякая бумага, удостоверяющая какое-либо право на товар, является распорядительным документом, а только бумаги, подобные тем, которые перечислены в скобках. Вопрос о том, какие документы являются распорядительными составляет предмет изучения на следующем курсе. В настоящей стадии изучения вопроса Вы ограничивайтесь усвоением того,

что все перечисленные бумаги исходят от официальных учреждений (ж. д., госпароходства, товарных складов общего пользования), т.-е. представляют гарантию их достоверности.

Дальнейшее изучение ст. 67 Г. К. приводит вас к тому заключению, что вопрос о значении того или иного действия в смысле передачи зависит от условий договора: если продавец обязан был доставить имущество, тогда передачей будет считаться лишь вручение его покупателю; если же такое обязательство по договору на него не возложено, тогда вручение возчику для доставки или сдача на почту для пересылки будет считаться выполнением обязанности по передаче.

в) Проработав вопрос о передаче, вы переходите к следующему вопросу: всегда ли передача исчерпывает обязанности продавца. Этот вопрос является одним из наиболее сложных вопросов, связанных с куплей-продажей. Одной передачи мало. Необходимо, чтобы передача была произведена в надлежащее время, в надлежащем месте, чтоб передача сообщала всю полноту прав собственности на имущество, и чтоб переданная вещь отвечала тем требованиям, которые могут быть к ней предъявлены по закону или по договору.

аа) По вопросу о времени передачи вы должны вспомнить то, что вы изучали по вопросу о времени исполнения в общей части обязательственного права, в частности о просрочке и ее последствиях: ст. ст. 111, 121, а применительно к купле-продаже ст. ст. 186, 188 и 189.

бб) По вопросу о месте передачи Вы обращаетесь к ст. ст. 113 и 114 из Общей части Обязательственного права, имея при этом в виду, что вопрос о месте передачи разрешается большею частью договором, предусматривающим обязанность доставки, или освобождающим продавца от этой обязанности.

вв) Передача только тогда ликвидирует обязательства продавца, когда она сообщает покупателю, во-первых, всю полноту прав собственности и, во-вторых, когда имущество удовлетворяет определенным качествам, или иначе, когда она юридически и материально полноценна. По вопросу об из'янах в юридическом качестве передачи и последствиях

этих изъяснов Вы обращаетесь к ст. ст. 191, 192, 193, 194 и 200 Гражд. Кодекса.

При изучении ст. 191 Г. К. Вы должны обратить внимание на следующее обстоятельство. В общей части Обязательственного права Вы встретились со ст. 120, предусматривающей случай одновременной сдачи в пользование одного и того же индивидуально определенного предмета несколькими лицам. Ст. 191 Г. К. предусматривает случай одновременной продажи одной и той же вещи несколькими лицам. Вы должны проследить, в чем состоит различие последствий в том и другом случае, и чем определяется это различие.

Переходя к вопросам о материальных качествах проданного предмета, Вы обращаетесь к ст. ст. 195, 196, 198 и 199 Г. К. и специально останавливаетесь на следующих моментах:

а) на обязанности покупателя внимательно осмотреть передаваемое ему имущество,

б) на том, что наличием недостатков будет как случай отсутствия условленных качеств, так и несоответствие предмета средним качествам, обычно предъявляемых к соответствующим предметам (вспомните ст. 108 Г. К.),

в) на срок для заявления требований по поводу недостатков.

Тема V. Последствия нарушения договора купли-продажи

Гражданский Кодекс предусматривает следующие нарушения договора: 1) уклонение продавца от передачи вещи, 2) уклонение покупателя от принятия вещи, 3) отсуждение у покупателя проданного и переданного ему имущества, 4) передачу имущества с существенными недостатками.

Проследите по ст. ст. 189, 190, 193, 196 и 198 последствия каждого из этих случаев нарушения договора купли-продажи.

Обратите также внимание на особые виды купли-продажи: продажу по образцам (ст. 201) и продажу с передачей проданного имущества частями (ст. 205).

Контрольные вопросы

- 1) В чем состоят ограничительные правила в отношении купли-продажи строений и чем они продиктованы?
- 2) Почему при купле-продаже вещей, определенных родовыми признаками, право собственности переходит к покупателю не в момент заключения договора, а лишь по передаче?
- 3) Чем объясняется правило, установленное в ст. 200 Г. К. об ответственности продавца в случае непредупреждения им покупателя о наличии залоговых обременений на проданном имуществе и договора найма?
- 4) Объясните мотивы, лежащие в основе постановления ст. 203 Г. К.

Разрешите следующий казус

12 февраля 1926 года Дмитриев продал Михайлову свой дом, находящийся в г. Костроме за 5000 рублей, удостоверив договор в нотариальной конторе. При совершении договора он представил нотариусу справку от Коммунхоза от 10 февраля 1926 г. о том, что никаких запрещений на этот дом не наложено. 15 февраля фининспектор по взысканию с Дмитриева 3000 рублей недоимки уравнительного сбора наложил запрещение на дом Дмитриева и назначил торги на 15 марта. В этот день состоялись торги, и дом куплен с торгов Алексеевым. Тогда Михайлов предъявил иск о признании торгов недействительными, обосновывая свои права собственности на нотариально удостоверенном договоре от 12 февраля. Финотдел и Алексеев возражают против иска, ссылаясь на то, что купля-продажа недействительна в виду того, что не была зарегистрирована в Коммунальном отделе, и что когда фининспектор наложил запрещение на дом, в Коммунальном отделе никаких сведений о покупке дома Михайловым не было.

Часть III. Заем

Тема I. Анализ определения займа. Предмет займа

Прочтите ст. 208 Г. К. и сравните определение займа с определением имущественного найма и купли-продажи.

Сравнение Вы должны проводить в следующих направлениях: 1) в отношении типа договора; односторонности и двусторонности, реальности и консенсуальности и 2) в отношении характера права на объект, доставляемого договором займа. В чем состоит сходство и различие с имущественным наймом, с одной стороны, и с куплей-продажей с другой стороны.

Тема II. Заключение договора и его форма

По вопросу о заключении договора Вам надо специально остановиться на 218 и 219 статьях, предусматривающих предварительный договор о заключении в будущем договора займа. Сравните этот договор с другим предварительным договором, уже Вам известным, именно с запродажей строения. При сравнении вспомните, что согласно ст. 182-6 суд в праве, принимая во внимание специальные условия запродажной записи, признать договор купли-продажи состоявшимся. Возможно ли признание предварительного договора о займе равнозначным займу? Если невозможно, то почему?

По вопросу о форме займа обратите внимание на постановление ст. 211 Г. К., а также на ст. 218.

Тема III. Права и обязанности сторон по займу

На этот вопрос почти исчерпывающий ответ дан в ст. 208 Г. К.

В дополнение к этой статье Вам надлежит еще проработать вопрос о возмездности займа, т.-е. о процентах по займу, их установлению, размере их и порядке выплаты, для чего следует усвоить ст. ст. 212, 213, 214 и 215. При этом имейте в виду, что в настоящее время вопрос о размере % по займу не может быть разрешен свободным усмотрением сторон, что согласно ст. 173 Уголовного Кодекса в редакции Постановления ВЦИК и СНК от 29 марта 1928 г. взимание процентов за данные займы деньги или имущества в размере, превышающем установленную законом предельную норму процентов по займу, в частности также путем включения процентов в капитальную сумму долга или удержания единовременного вознаграждения из

получаемой заемщиком суммы, или установления пени и неустойки за просрочку платежа по займу или в иной скрытой форме является растовщичеством и влечет за собой лишение свободы или принудительные работы на срок до одного года или штраф до 5000 рублей. В связи с этим в настоящее время отпадают те соображения о размере % по займу, которые изложены в учебнике Ф. И. Вольфсона на стр. 136 (5-й абзац сверху).

Контрольные вопросы

- 1) Может ли быть предметом займа вещь, определенная индивидуальными признаками?
- 2) Допускается ли у нас взимание сложных процентов по займу?
- 3) В какой форме должен быть заключен договор займа 5000 рублей, заключаемого между госорганом и кооперацией.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

1-й год заочного обучения

Задание № 7

По настоящему заданию подлежат проработке вопросы, перечисленные в 7 разделе нашей программы, а именно договоры: подряд, поручение, комиссия и поручительство. Этими договорами исчерпывается одна из важнейших частей нашего гражданского права, именно договорного обязательства права, которое включено в программу первого года обучения. Вы прорабатываете предлагаемые в настоящем задании вопросы после того, как уже изучили большую часть Кодекса. Поэтому эта проработка должна заключаться не только в анализе законодательного материала, составляющего содержание подлежащих статей соответствующего раздела Кодекса (о подряде ст. 220—235, поручительстве ст. 236—250 и т. д.), но и в сопоставлении соответствующих теоретических и догматических положений с выводами, полученными при изучении других разделов нашего гражданского права.

Учебными пособиями являются: учебник Ф. И. Вольфсона, стр. 136—159 по III изданию и Хозяйственное право А. Г. Гойхбарга, стр. 212—226.

При этом имейте в виду, что изложенное в III издании учебника Вольфсона и в книге Гойхбарга положение о государственных подрядах в настоящее время устарело. Оно

заменено Положением о государственных подрядах и поставках от 11 мая 1927 года.

Вам поэтому придется помимо указанных пособий изучить новое Положение о господрядах и поставках или по официальному тексту, опубликованному в Собрании Законов СССР, а не в собрании Указаний и распоряжений РСФСР, ибо этот закон издан в порядке союзного законодательства, или по статье Ф. И. Вольфсона, помещенной в № 47 Еженедельника Советской Юстиции за 1927 год.

Соответственно тому, что по настоящему заданию Вам надо изучить четыре договора: 1) подряд, 2) поручение, 3) комиссию и 4) поручительство, оно распадается на четыре части:

1. Подряд

Определение договора. Отличие его от других договоров

Определение этого договора дает ст. 220 Г. К. Сопоставьте это определение, с одной стороны, с определениями тех договоров, которые Вы уже изучили: имущественного найма (ст. 152), купли-продажи (ст. 180), займа (ст. 208), а с другой стороны, определениями поручения (ст. 236) и комиссии (ст. 275-а). Обратите при этом внимание на то, что по договору подряда подрядчик обязуется выполнить определенную работу. Представьте себе несколько конкретных случаев подряда, несколько случаев, когда одна сторона выполняет по заданию другой работу. Для конкретизации Вам помогут те объяснения, которые имеются в учебнике Вольфсона на стр. 137. После этого прочтите еще раз начало главы Хозяйственного права А. Г. Гойхбарга, посвященной подряду (стр. 212), и проверьте, правильно ли его утверждение что „договор подряда направлен к получению в собственность чего-то еще не существующего или, по крайней мере, в требуемом виде еще не существующего“. Вспомните, какие договоры направлены к передаче и получению имущества в собственность и определите, в чем отличие договора подряда от этих договоров. Поскольку по договору подряда одна сторона обязуется выполнить работу, и поскольку трудовой договор имеет также своим содержанием

выполнение работы, Вам надлежит специально остановиться на отличии подряда от трудового договора. В связи с усвоением того, что по этому вопросу сказано в учебнике Ф. И. Вольфсона, Вам надлежит обратить внимание на те соображения, которые были высказаны по этому вопросу в определениях Верховного Суда и в разъяснениях Нарком'юста.— Производство мелких столярных работ не может быть отнесено к подрядным работам, о которых говорится в ст. ст. 220—234. (Определение Г. К. К. Верховсуда, д. 3118 за 1927 г. Судебная практика за 1927 г., № 18).

Особенно подробно остановился на этом вопросе Верховный Суд в определении по делу № 3184 за 1927 г. (Суд Практика, № 19 за 1927 г.).— „Вопрос о том, были ли в настоящем деле между сторонами трудовые отношения или подрядные, подлежал разрешению суда в соответствии со всеми теми фактическими обстоятельствами, которые установил суд, при наличии, с одной стороны, организации, сдающей работу, а с другой стороны, количества трудящихся, предоставляющих в распоряжение указанной организации свою рабочую силу, форма договора не играет решающей роли и для точного установления, какой характер носит такой договор, суду надлежит обследовать, предоставляет ли артель свои материалы, является ли вознаграждение, выплачиваемое ей, только зарплатой (применительно к обычным ставкам, устанавливаемым в колдоговорах для такого рода работ, нормам выработки по урочному положению и т. д.) или она включает в себе также элемент прибыли на капитал артели, затем, имеет ли артель капитал или другое имущество, которое бы давало ей возможность нести риск, неизбежно связанный с подрядными работами и т. п.“.

Аналогичные разъяснения по этому вопросу преподаны Отделом законодательных предположений НКЮ 24 августа 1927 г., № 43: „Фактором, определяющим юридическую природу данного конкретного договора следует считать не конструкцию договора, а социальные взаимоотношения договаривающихся сторон, вытекающие из договора“. Вы видели из определения договора и из разъяснения Верховного Суда, что момент риска является одним из определяющих признаков договора подряда. В связи с этим сопоставьте следующие статьи Г. К. 223, 226, 230, 231, 232 и 234

и определите, в каких постановлениях этих статей нашло свое выражение перенесение риска на подрядчика.

Обязанности сторон. Предварительные замечания

От анализа общего определения договора подряда Вы переходите к изучению обязанностей и права каждого из участников этого договора.

Изучите сначала обязанности подрядчика, затем обязанности заказчика и обратите при этом внимание на то, как отражается на определении обязанностей и прав каждого из участников этого договора, специфический характер этого договора, регулируемого под углом зрения перенесения риска на подрядчика. Что касается прав каждой из сторон, то ясно, что материальное содержание обязательства одной стороны совпадает с содержанием права другой, являясь как бы оборотной его стороной. Для лучшего охвата подлежащих разрешению вопросов представьте себе процесс выполнения работы по подряду и фиксируйте для разных стадий этого процесса обязанности (и права) каждой из сторон.

Обязанности подрядчика

Подрядчик организует работу. Для этого требуются расходы. Кто несет эти расходы? Ответ дает ст. 221. В этой статье обратите внимание на понятие „изживание“ и продумайте, что может быть отнесено за счет так называемого изживания. Всегда ли покупка материалов может считаться обязанностью подрядчика.

Организуя работу, подрядчик принимает в свое ведение материал и иное имущество заказчика. Несет ли подрядчик в связи с этим какие-либо обязанности? Ответ дает ст. 222. Сопоставьте обязанность подрядчика, установленную в этой статье с обязанностью продавца по ст. 187 Г. К., продумайте значение слов „несет имущественную ответственность за всякое упущение и определите тождественны ли обязанности подрядчика и продавца по хранению имущества контрагента, иначе говоря, имеется ли какое-либо различие в степени того внимания и заботливости, об имуществе контрагента, которые должны быть оказаны в том и в другом случае“.

Обращаясь к обязанностям подрядчика в стадии самого процесса технического выполнения работы, Вы останавливаетесь на ст. ст. 225 и 226 Г. К. Вы должны усвоить то своеобразие имеющихся в них постановлений, что заказчик в праве до истечения срока заказа требовать расторжения договора. Установите точно, при каких условиях заказчик имеет право на досрочное расторжение договора. Сопоставляя ст. 225 со ст. 226, Вы видите, что в конце ст. 225 сказано: „Заказчик имеет право, не дожидаясь истечения срока договора, требовать расторжения договора“, а по ст. 226 при наличии определенных условий „заказчик имеет право... либо расторгнуть договор“ (см. текст ст.). Следует ли понимать ст. 225 Г. К. таким образом, что в отличие от ст. 226 заказчик имеет право лишь на возбуждение судебного дела о расторжении договора, а не на самостоятельное прекращение его. Выполнивши работу, подрядчик должен сдать ее. Об этом говорит ст. 227. Подумайте над следующим вопросом: при всяком ли подряде предполагается и технически возможна „сдача работы“, в смысле передачи некоторой вещи?

По аналогии с куплей-продажей закон предусматривает ответственность подрядчика в случае наличия недостатков в выполненной работе. Определите, тождественны ли последствия, связанные с недостатком работы подрядчика, с последствиями, наступающими в случае обнаружения недостатков в проданном имуществе. Для этого сравните ст. 227 со ст. 189 Г. К.

Обязанности заказчика

Переходя к обязанности заказчика, Вы останавливаетесь на ст. 228—его обязанности принять работу. Говоря об этой обязанности, закон однако в этой статье не устанавливает ответственности на случай ее нарушения. Продумайте вопрос о том, какие могут в таком случае наступить последствия. При разрешении этого вопроса Вы руководствуетесь общей частью обязательственного права, ст.ст. 106—151, а также ст. 232 Г. К.

В ст.ст. 228 и 229 Г. К. регулируются взаимоотношения сторон в связи с обнаружением недостатков в выполненной работе. Этот вопрос регулируется и при купле-продаже.

Сопоставьте эти статьи с соответствующими статьями раздела о купле-продаже и определите, в чем различие в регулировке взаимоотношений в том и другом случае.

Сопоставьте ст. 230 со ст. 188 Г. К. и определите, в чем различие постановлений этих статей и чем оно обусловлено.

Своеобразие договора подряда с яркостью выступает в ст.ст. 231, 232 и 234. Поэтому на анализе этих статей, различии обстоятельств, ими предусматриваемых, и последствий, законом устанавливаемых, Вы должны особенно вдумчиво остановиться.

Государственный подряд

О государственном подряде приходится говорить особо в виду того, что в некоторых случаях общие правила о подрядах осложняются особыми правилами, установленными Положением о господрядах от 11 мая 1927 г.

Ваша задача состоит в том, чтобы, во-первых, определить, в каких именно случаях применяются специальные правила о господрядах, и во-вторых, в том, чтоб усвоить эти правила.

Определение государственного подряда дано в ст. 1 Положения о господрядах от 11 мая 1927 года. Но из сопоставления этой ст. со статьей 3-й того же положения Вы видите, что не во всех случаях, когда заказчиком является госорган, применяются специальные правила о господрядах. Поэтому Вы делаете подробный анализ ст. 3-й и отвечаете на вопрос о том, почему при подряде на сумму до 5000 руб., почему при подряде, выполняемом Госорганом или кооперацией, специальные правила о господрядах не применяются. Впрочем, исчерпывающий ответ на этот вопрос Вы в состоянии дать, когда подробно изучите специальные правила положения от 11 мая 1927 г. Они касаются следующих вопросов: 1) производства торгов, 2) обеспечения договора залогом и неустойкой, 3) порядка выдачи аванса и обеспечения аванса и 4) порядка обеспечения выплаты подрядчиком зарплаты рабочим, крестьянам и служащим и взносов на социальное страхование.

Производство торгов на сдачу господряда

По этому вопросу Вы должны усвоить, когда производство торгов обязательно и когда они являются лишь факультативными, кто утверждает торги, каковы последствия несообщения об утверждении торгов; в чем отличие в положении заказчика и подрядчика в период времени между состоявшимися торгами и их утверждением.

Обеспечение договора залогом и неустойкой

По вопросу о залоге Вы отмечаете, в каких случаях устанавливается залог, различая залог на предмет обеспечения исправности выполнения подряда и залог в обеспечение аванса; далее Вы устанавливаете, в каких случаях залог не должен быть истребуем.

По вопросу о неустойке Вы устанавливаете два вида неустойки: неустойку на случай неисправности и выполнении работ и неустойку на случай просрочки.

Выдача аванса и порядок его обеспечения

По этому вопросу Вы должны в первую очередь отдать себе отчет в том, в какой связи стоят правила об авансах с общими правилами о порядке оплаты подрядчика в частности со ст. 230 Г. К., именно почему при подряде приходится специально говорить об авансе. Затем, Вы устанавливаете предельные размеры аванса и те меры обеспечения интересов заказчика, которые предпринимаются тогда, когда выдается аванс в размере, превышающем установленный предел.

Правила об обеспечении выплаты зарплаты и взносов по социальному страхованию

Вы должны усвоить в связи с общим правилом, изложенным в Кодексе Законов о труде (ст. 33) и заключающимся в том, что в случае сдачи работы с подряда ответственным перед рабочими являются один подрядчик, а не то предприятие, которое дает заказ.

Контрольные вопросы:

1. Как отличить подряд от трудового договора?
2. Чем отличаются правила об ответственности подряд-

чика за качество материала, доставленного заказчиком, в случае обычного подряда от правил о той же ответственности в случае подряда?

3. Какие кооперативные организации и в каких случаях пользуются преимуществами перед частными лицами при получении подряда по выполнению работ для госучреждения и в чем эти преимущества состоят?

4. В чем состоит отступление от общих правил о неустойке, допущенное Положением о подрядах от 11 мая 1927 г.?

Разрешите следующий казус:

Студент хотел купить в магазине готового платья костюм, но не нашел подходящего для себя по размеру №. Тогда продавец предложил ему следующий выход из положения: купить в том же магазине материал и оставить его для пошивки. Так как у студента не было уверенности в том, что костюм будет хорошо сшит, то он не решился полностью оплатить стоимость костюма и оставив задаток, равный четверти стоимости материала, договорился, что остальные деньги будут уплачены тогда, когда костюм будет готов. Когда через неделю студент пришел за костюмом, оказалось, что при пошивке костюм сузили. Студент потребовал возврата денег. Продавец, ссылаясь на ст. 227 Г. К. и указывая на то, что костюм может быть исправлен, так как швы сделаны „с запасом“, отказывается от выдачи денег, настаивая на принятии костюма. Студент ссылается на ст. 189 Г. К. Кто из них прав?

II. Поручение и доверенность

Законодательный материал, дополняющий постановления Г. К.

Правила о поручении и доверенности изложены в ст.ст. 251—275 Г. К. Ознакомившись с теми пояснениями, которые даны по этому вопросу в учебнике Ф. И. Вольфсона и в Хозяйственном праве А. Г. Гойхбарга, Вы приступаете к подробному анализу отдельных положений, регулирующих отношения по поручению и доверенности. Предварительно обратите внимание на следующие допол-

нения к рассматриваемому институту, которые имели место после издания Гражданского Кодекса.

Согласно постановления ВЦИК от 18 ноября 1926 года ст. 251 Г. К. дополнена примечанием о том, что поверенными по договору поручения могут быть не только физические, но и юридические лица. Это дополнение ставит перед Вами вопрос о том, какими соображениями оно продиктовано; ответ на этот вопрос может быть дан только при условии достаточного уяснения того хозяйственно-политического значения, которое имеет институт поручения в настоящее время, когда собственность отделена от непосредственного осуществления вытекающих из нее правомочий.

Предумайте вопрос о том, одинаково ли значение института доверенности на разных ступенях экономического развития общества; далее, если собственность очень часто становится „безличной“, выступая в форме имущественной массы, организованной в юридическое лицо, то и осуществление различных функций, правомочий собственности также производится разными организациями, например, банками, получающими платежи по документам, агентурными конторами, справочными бюро, выполняющими разнообразные поручения и т. д.

Следующее дополнение Гражданского Кодекса относится к форме доверенности. Здесь Вы должны обратить внимание на редакцию примечания 1-го к ст. 265 Г. К. В настоящее время это примечание действует в редакции декрета ВЦИК от 4 октября 1926 года. Только те учреждения, которые перечислены в последней редакции этого примечания, в праве удостоверять доверенности на получение денежной, посылочной и всякой иной корреспонденции.

Обратите также внимание на специфическую форму доверенности, установленную вторым примечанием к ст. 265. Это доверенность на получение денег, внесенных в сберегательную кассу.

В виду того, что постановления Гражданского Кодекса по вопросу о форме доверенности, выдаваемой государственными учреждениями, изложенные в ст. 267, на практике оказались несоответствующими задачам действительного обеспечения интересов госучреждений, так как согласно

точного смысла этой статьи всякая доверенность от всякого государственного учреждения могла быть удостоверена путем учинения подписи заведующего и приложения печати, то по вопросу о форме доверенности, выдаваемой госучреждением или госпредприятием следует иметь в виду разъяснение НКЮ от 30 января 1923 года за № 12, Это разъяснение признано в нашей судебной практике и заключается в следующем: различаются госучреждения и госпредприятия, освобожденные от промыслового налога и учреждения и предприятия, платящие промысловый налог. Доверенности, выдаваемые учреждениями и предприятиями первой категории в нотариальном удостоверении не нуждаются; доверенности, выдаваемые госучреждениями и госпредприятиями, платящими промысловый налог, подпадают под действие общих правил об удостоверении доверенности в нотариальном порядке.

Последнее по времени издания дополнение к постановлению Гражданского Кодекса о доверенности, представляет собою постановление СНК РСФСР от 4 ноября 1927 года о прекращении доверенности. Вкратце существенное содержание этого декрета заключается в следующем. Он распадается на два раздела. I раздел озаглавлен: „О порядке отмены доверителем, выданной им доверенности“. II раздел: „О порядке отказа поверенного от полученной им доверенности“. Это декрет дополняет правило, изложенное в ст. 271 Г. К. и разрешает вопросы, этой статьей не разрешенные, а именно: как извещаются поверенный и доверитель, а равно и третьи лица о прекращении доверенности, а также о последствиях прекращения доверенности. Издание специального закона о порядке прекращения доверенности вызвано фактом злоупотребления поверенными своим положением, имевшим место многочисленными случаями совершения сделок поверенными и с поверенными, уже лишенными своих полномочий. Настоящие правила предусматривают обязательное извещение поверенного и третьих лиц о прекращении доверенности; в случае неопределенности круга и лиц, с которыми поверенный мог вступить в деловые сношения, предусматривается также публикация о прекращении доверенности в Центральных Известиях или в местной газете, в зависимости от района действий поверенного.

Вместе с тем устанавливается правило, что совершение поверенным сделки от имени доверителя после того, как ему стало известно о прекращении доверенности, является действием, преследуемым в порядке ст. 269 Уголовного Кодекса.

Догматический анализ отдельных постановлений Гражданского Кодекса о поручении и доверенности

При этом анализе Вы в первую очередь останавливаетесь на том определении поручения, которое дано в ст. 251 Г. К. Вам следует уяснить себе, к какой категории договоров должен быть отнесен договор поручения: к реальным или обязательственным договорам, к односторонним или двусторонним договорам. При разрешении вопроса о том, является ли поручение двусторонним договором или односторонним, Вы учитываете как вторую часть ст. 251 Г. К., так и ст.ст. 256, 259.

Определив формальную природу договора, Вы уясняете себе отношение поручения к другим договорам, являющимся смежными с ним. Таковыми следует очевидно считать договор подряда, а также комиссии и товарищества. Что касается товарищества, то в виду того, что этот институт не подлежит Вашему изучению по программе настоящего года, то анализ в этом направлении не является для Вас обязательным. Зато Вы должны отчетливо разграничить поручение и подряд, поручение и комиссию. При разграничении поручения и подряда, Вы обращаете внимание раньше всего на черты сходства, ибо не установив общих черт, Вы не можете установить и черт различия. В основном черты сходства и различия могут быть установлены в порядке сравнительного анализа ст.ст. 220 и 251 Г. К., но в помощь должны быть составлены и другие статьи Г. К., относящиеся к разделу подряда и поручения, в частности статьи, определяющие порядок прекращения поручения и подряда, порядок вознаграждения поверенного и подрядчика.

При разграничении поручения и комиссии Вам надлежит иметь в виду, что согласно редакции ст. 275-а Г. К. комиссия есть разновидность поручения, ибо в этом определении буквально употреблено выражение „поручение“. Специфический признак этого поручения, отличающий его от обыч-

ного поручения, состоит в том, что действующий на основе договора комиссии заключает сделку от своего имени, комиссионер не говорит контрагенту, что он действует от чужого имени, устанавливает права и обязанности для кого-то другого, а не для себя; при наличии договора комиссии права и обязанности по сделке, совершенной комиссионером в отношении третьих лиц, являются правами и обязанностями комиссионера, а не того лица, по поручению которого он действует. В этом и заключается отличие договора комиссии от обычного поручения. Сходство же состоит в том, что экономические последствия сделки переносятся в обоих случаях на то лицо, которое дало поручение.

Дальше, Вы устанавливаете соотношение между поручением и доверенностью. Это соотношение вытекает из существа договора поручения, направленного к тому, чтобы осуществить посредничество в совершении юридической сделки, так как поручение является одним из оснований представительства. Вспомните то, что Вы прорабатывали по третьему заданию по вопросу о представительстве. Обратите внимание на то, что во всех случаях представительства имеются три ряда отношений, которые сводятся к одному ряду. Эти ряды следующие: 1) отношение представляемого к представителю (доверителя к поверенному), 2) отношение представителя к третьему лицу (поверенного к контрагенту, с которым он совершает сделку) и 3) отношение представляемого к третьему лицу, к контрагенту.

Представьте себе конкретно какую-нибудь юридическую сделку, совершенную поверенным, и допустите, что у поверенного не было доверенности, и для Вас станет ясным, каково значение доверенности и в чем заключается соотношение между поручением и доверенностью.

Отсутствие доверенности не должно быть смешиваемо с отсутствием письменного документа, в котором выражена доверенность, доверенность может быть дана и на словах, она может вытекать и из молчаливо установленного положения, при коем одно лицо является исполнителем чужих сделок. В связи с этим вопросом Вам надлежит проработать, на основании подлежащих статей Г. К. и выше приведенного материала, вопрос о форме доверенности;

При изучении этого вопроса Вас может затруднить ст. 266, говорящая об управлении имуществом.

Какие действия следует считать действиями по управлению имуществом? Этот вопрос несколько разъяснен III отделом НКЮ 9/XII 1925 г. в его отношении за № 1416 на имя Сев.-Зап. Промбюро (Комент. под редакцией С. В. Александровского, 3 издание, стр. 751). Управлением имущества должна считаться деятельность руководителя предприятия, отличающаяся от исполнения отдельных функций имущественного характера наличием распорядительных функций. Директор завода или треста выполняет общее распоряжение предприятием, а потому нуждается в нотариально засвидетельствованной (удостоверенной) доверенности. Приказчик, продающий товар, кассир, ведущий кассу не являются распорядителями предприятия и не нуждаются в нотариально засвидетельствованной (удостоверенной) доверенности.

Наиболее актуальными вопросами в практическом осуществлении института поручения являются вопросы, разрешаемые ст.ст. 252 и 269, из коих первая относится к разделу о поручении, а вторая к разделу о доверенности. Сопоставьте обе эти статьи и разрешите следующий вопрос. В ст. 252 сказано, 1) что поверенный обязан руководствоваться указаниями доверителя, 2) что при наличии определенных условий он может отступить от этих указаний, а в ст. 269, которая имеет в виду взаимоотношения доверителя с третьими лицами, говорится, что действия поверенного создают непосредственно права и обязанности для доверителя, когда они совершены согласно доверенности или одобрены доверителем. Поскольку для поверенного обязательны как содержание доверенности, так и указания доверителя, то имеют ли значение для силы сделки, совершенной поверенным с третьими лицами, указания доверителя, расходящиеся с доверенностью и неизвестные третьему лицу.

Обязанности поверенного и доверителя

Эти обязанности регулируются ближайшим образом ст. 253—256. Обратите особое внимание на постановление п. 4, ст. 253 об ответственности поверенного за причиненные убытки, сравните это постановление с соответствующей

обязанностью подрядчика и определите, в чем расходятся основания ответственности того и другого. При изучении ст. 256 продумайте вопрос, аналогичный тому, который стоял перед Вами при изучении обязанности заказчика по подряду, а именно, каковы последствия непринятия доверителем всего законно сделанного поверенным.

Основание и порядок прекращения поручения

В заключение Вы останавливаетесь на ст.ст. 260—263, регулирующих прекращение поручения.

Контрольные вопросы:

1. Можно ли назвать доверенность формой договора поручения?
2. Какие формы доверенности существуют и в каких случаях обязательна та или иная форма?
3. В чем различие между правами поверенного на получение вознаграждения, в случае прекращения поручения по усмотрению доверителя, и соответствующими правами подрядчика в аналогичном случае?

Разрешите следующий казус:

Афонин состоял представителем кооператива по закупке для него шерсти. В выданной на его имя доверенности ему было предоставлено заключать сделки в кредит с определенными организациями, при чем в отношении каждой организации и отдельных лиц было точно установлено, на какую сумму он может обязываться перед ними. Суммы колебались между 10 и 15 тысячами в отношении различных организаций и частных лиц. Отдельным письмом на имя Афонина кооператив указал ему, чтоб он у местного кулака Андреева товара не покупал и только в случае острой необходимости купил не более чем на 3000 рублей. Между тем Афонин закупил у Андреева товар на 10000 рублей в кредит. Обязательна ли эта сделка для кооператива, в праве ли кооператив отвергнуть ее на основании 252 ст. Г. К.

III. Комиссия

Этот институт Вы изучаете в том же порядке, в котором Вы изучали предыдущие договоры. Вы сперва знакомитесь с общей его характеристикой по учебнику Ф. И. Вольфсона, а затем приступаете к анализу статей Гражданского Кодекса 275-а—275-щ. Ваше внимание привлекает своеобразная нумерация статей. Она объясняется тем, что этот институт у нас урегулирован значительно позднее издания Гражданского Кодекса, именно в сентябре 1926 г. Объяснение столь позднего урегулирования этого института заключается в том, что договор комиссии является договором исключительно торгового оборота, а при издании Гражданского Кодекса, в конце 1922 года, такая форма торгового оборота еще не предусматривалась.

Определение договора комиссии

Мы уже несколько коснулись этого определения тогда, когда изучали договор поручения. В дополнение к тому, что уже сказано по этому вопросу, Вы должны обратить внимание на то, что в третьей части статьи 275-а содержится специальное перечисление тех сделок, которые могут быть заключены комиссионером. Перед Вами должен стать вопрос о том, является ли этот перечень исчерпывающим, что означало бы, что комиссионер в праве заключать только те сделки, которые перечислены в ст. 275-а или же этот перечень является примерным. Для разрешения этого вопроса Вы должны обратиться к вводу к Гражданскому Кодексу, к той статье этого закона, которая дает указания о толковании Гражданского Кодекса. Для уяснения специфической и наиболее сложной черты договора комиссии, состоящей в том, что комиссионер заключает сделку от своего имени, но за счет комитента, Вам поможет усвоение ст. 275—6 Г. К.

Усвоив то положение, что комиссионер совершает сделку за счет комитента, Вы приходите к выводу о том, что в сделке, совершенной комиссионером, следует различать внешне-юридический момент и внутренне-материальную экономическую ее сторону. Если во вне комиссионер является самостоятельным контрагентом, т.е. имеющим права

требования и отвечающим по притязаниям третьих лиц, то с точки зрения экономической он является лишь посредником, имущества для себя приобретающим и не отчуждающим. Выводом отсюда является правило, изложенное в статье 275-г. Обратите внимание на то, что в статье 275-г во второй ее части подчеркнуто, что правило о том, что собственником комиссионного (покупного и продажного) товара является не комиссионер, а комитент, остается в силе и тогда, когда комиссионер или комитент объявлен несостоятельным должником.

Если сделка совершается комиссионером от своего имени, если истцом по этой сделке может быть только комиссионер, а вместе с тем материальный, экономический эффект сделки непосредственно относится к имущественной сфере комитента, то как быть в том случае, если контрагент не исполняет сделки. Отвечает ли за это комиссионер. Ответ на этот вопрос Вы находите в ст. 275-д, которая разрешает вопрос в зависимости от наличия дель-кредере или его отсутствия, Вас удивляет употребление в тексте не русского слова. Дель-кредере—слово итальянское. Оно принято в юридическом словоупотреблении и означает соглашение о ручательстве комиссионера за исправность контрагента, с которым заключен договор. Употребление итальянской терминологии объясняется тем, что институт комиссии, как чисто торговый, раньше всего развился в средневековой Италии, в ее приморских городах, где особенно процветала международная торговля.

Обязанности и права сторон в договоре комиссии

При дальнейшем анализе юридических взаимоотношений сторон, участвующих в договоре комиссии, Вы останавливаетесь на следующих вопросах: 1) обязанности комиссионера в связи с тем, что в его ведении оказывается имущество, собственником которого является комитент ст.ст. 275-з—275-к; 2) обязанности комиссионера по вопросу об определении условий заключаемых им сделок. Здесь Вы останавливаетесь специально на вопросе о значении тех указаний, которые преподносятся комитентом, на вопросе о том, когда комиссионер, не рискуя своей материальной ответственностью перед комитентом, в праве от-

ступить от данных ему указаний. Далее Вы прорабатываете вопрос о праве комиссионера кредитоваться и оказывать кредит за счет комитента ст. 275-л.; 3) переходя к вопросу о прекращении договора комиссии, Вы должны подумать о том, что общего имеется в нормах, устанавливаемых по этому вопросу статьями 275-о и 275-п, с нормами по тому же вопросу применительно к договору поручения, и в чем эти нормы расходятся; 4) весьма характерной особенностью договора комиссии, как договора торгового, в отличие от общегражданского поручения, является разрешение вопроса об оплате комиссионера. Сопоставьте соответствующие статьи Г. К., говорящие об оплате комиссионера, со статьями, регулирующими оплату поверенного по договору поручения и попутно уясните себе те средства, при помощи которых обеспечивается поступление в пользу комиссионера его комиссионного вознаграждения (право залога и право удержания по ст.ст. 275-р и 275-с).

В заключение Вы останавливаетесь на ст. 275-щ и продумываете вопрос о том, почему целому ряду норм, регулирующих отношения по договору комиссии, придан характер неподатливых норм, т.е. таких норм, которые не могут быть изменяемы по соглашению сторон. Почему, например, в изменение правил ст. 275-а нельзя установить правила о том, что по сделке, совершенной комиссионером, приобретателем прав и обязанностей в отношении контрагента является не комиссионер, а комитент, почему в отступление от ст. 275-г нельзя установить правила о том, что право собственности на товары, находящиеся у комиссионера, принадлежит ему комиссионеру, а не комитенту и т. д. Проработав все эти вопросы, Вы должны установить, как следует квалифицировать взаимоотношения сторон в том случае, когда такие отступления будут допущены.

Контрольные вопросы:

1. Является ли комиссионер представителем комитента в том смысле, в котором представительство понимается ст. 39 Г. К.?
2. Что такое право удержания?
3. Почему вознаграждение комиссионера, по общему правилу, не может быть определено в виду разницы между той

ценой, которая указана комитентом и той ценой, по которой комиссионер совершил сделку?

4. Какие преимущества установлены для кооперации как участника в договоре комиссии?

Поручительство

Договор поручительства является последним договором, который Вы изучаете по программе текущего года. Мы его отнесли на последнее, по времени изучения, место, ибо, как Вы узнаете из рекомендуемых Вам по этому вопросу учебных пособий, поручительство является аксессуарным договором, дополнительным к другим договорам и направленным к тому, чтобы обеспечить интерес кредитора по обязательству. Вспомните то, что Вы изучили на протяжении курса о средствах обеспечения обязательства, какие еще средства существуют, и в чем поручительство отличается от этих других средств обеспечения обязательств. В рекомендуемой Вам литературе почти исчерпывающим образом изложены пояснения к основным вопросам, связанным с договором поручительства, в тех пределах, в коих они подлежат Вашему изучению. В дополнение к этому следует обратить Ваше внимание на то, что в начале 1928 года издан специальный закон о так называемых гарантийных товариществах. Гарантийные товарищества это объединения частных торговцев, образуемые в целях содействия кредитоспособности объединенных участников. Вступающий в гарантийное товарищество вносит определенный вклад. Из этих вкладов образуется капитал товарищества. При вступлении члена гарантийного товарищества в какое-либо обязательство он может просить товарищество о даче за него поручительства. Товарищество ручается в пределах известной суммы. Если член товарищества не выполняет своего обязательства по отношению к контрагенту, и товариществу приходится за него отвечать, то сумма разверстывается между всеми участниками гарантийного товарищества. Более подробные сведения о гарантийных товариществах Вы получите в будущем году при изучении законодательства о торговле в разделе о товариществах с ограниченной ответственностью.

Обратите внимание на то, что поручительство, заключаемое между кредитором главного должника и поручителем,

является договором заключаемым также в интересах третьего лица, именно главного должника, который в договоре не участвует, и что поэтому не может быть установлено вознаграждение в пользу поручителя за даваемое им поручительство. Сравните это положение с дель-кредере при коммиссионных отношениях.

При изучении 243 статьи подумайте над вопросом о том, какое средство имеется у поручителя для того, чтобы вернуть уплаченное за главного должника, если он к главному должнику не в праве предъявить требование.

Контрольные вопросы:

1. Можно ли считать поручительство договором в пользу третьего лица в смысле ст. 140 Г. К.?
2. Может ли быть, что ответственность поручителя является не солидарной с главным должником?
3. В каких случаях поручитель не имеет права регресса к главному должнику?

СПбГ

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО.

1-й год заочного обучения

Задание № 8

По настоящему заданию Вы прорабатываете последний раздел программы. Оно распадается на 3 части: 1) Обязательства, возникающие из причинения вреда; 2) Обязательства, вследствие неосновательного обогащения (эта часть по недосмотру не отмечена в программе) и 3) Наследственное право. Первые две части относятся к обязательственному праву, последняя часть составляет самостоятельный раздел нашего Гражданского Кодекса.

Пособиями являются: учебник Ф. И. Вольфсона, III издание, стр. 79—82, 103—109 и 229—235 и Хозяйственное право А. Г. Гойхбарга, стр. 169—182 и 227—257. При чтении книги А. Г. Гойхбарга Вы должны иметь в виду, что в той части, в которой излагается наше законодательство по наследственному праву, она устарела, так как в 1926 г. был отменен закон, ограничивавший стоимость переходящего по наследству имущества суммой в 10.000 рублей. При изучении наследственного права Вам надо будет пользоваться помимо Гражданского Кодекса (ст. 416—435), также и постановлением СНК РСФСР от 20 января 1927 года, установившим правила исчисления и взимания налога с имуществ, переходящих по наследованию и дарению, и порядок перехода к государству наследственных имуществ. Это постановление опубликовано в Собрании Узаконений РСФСР от 27 года за № 12. Оно издано в соответствии с Общесоюзным Законом о налоге с имуществ, переходящих в порядке наследования и дарения. Пост. ЦИК СНК СССР от 29 января 1926 г. (Собрание Законов СССР за 26 г., № 6).

I. Обязательства, возникающие из причинения вреда

Социально-экономическая характеристика

Прочитав соответствующие главы учебников, Вы приступаете к проработке основных вопросов в том порядке, в котором изложены постановления Гражданского Кодекса. Вопросу об обязательствах, возникающих из причинения вреда уделена XIII глава Гражданского Кодекса, ст.ст. 403—415, о каких-либо обязательствах упоминается и в общей части Обязательственного права, в ст. 106 Г. К. Для уяснения хозяйственно-политического значения института гражданско-правового возмещения ущерба, Вы представьте себе на основании того материала, который Вы прочли, конкретные случаи возмещения ущерба, в частности конкретизируйте случаи, предполагаемые ст. 404 Г. К., и Вы останавливаетесь перед тем фактом, что во многих случаях возмещение ущерба происходит в порядке выплаты: пособия органами социального страхования, в других случаях (пожара, при растрате и т. д.), органами Госстраха (при растрате в связи с гарантийным страхованием), т. е. не в порядке частного возмещения ущерба одним лицом другому, а в порядке государственного возмещения. При этом в одних случаях возмещение со стороны государства покоится на договоре, в других случаях непосредственно на законе. Эти факты должны Вас натолкнуть на ту мысль, что порядок частного возмещения ущерба должен, очевидно, быть увязан с системой государственного и общественного возмещения. Ваша задача в виду этого состоит в том, чтобы определить, при каких социально-экономических условиях преобладает та или иная система возмещения ущерба, и какова должна быть тенденция развития института по возмещению ущерба, принимая во внимание направление развития хозяйственных форм.

Основания ответственности за причиненный вред

Профессор Гойхбарг подробно характеризует существующие принципы, определяющие основания гражданско-правовой ответственности за причиненный вред. Из того, что сказано в книге проф. Гойхбарга, Вы усваиваете, что мыслимы две постановки вопроса об основаниях ответственности: одна

исходит из принципа виновности, другая из принципа причинения. По тому примеру, который приведен в учебнике Ф. И. Вольфсона, и по тем объяснениям, которые даны проф. Гойхбаргом, Вы определяете существо теории адекватного причинения, обратите внимание на то дополнение теории адекватного причинения, которое сделано проф. Гойхбаргом. Оно заключается в том, что событие, в котором оказался вред должно быть обычным последствием данного воздействия на данный объект с его специфическими особенностями, которые (особенности) могут быть и неизвестны причинителю. Особенно важно усвоение того, каким классовым интересам отвечает применение того или иного начала, как оснований ответственности (вины или причинения).

Вопрос об основаниях ответственности может быть формулирован как вопрос о том, кто отвечает за возникший ущерб. Ближайшим образом он разрешается в статьях 403—408 Г. К.

Следующий вопрос состоит в том, в каком размере отвечает за причиненный ущерб тот, кто по закону ответственен за него. Этому вопросу посвящены ст.ст. 410—415 Г. К. Третий основной вопрос состоит в том, как сочетается принцип гражданско-правовой ответственности с возмещением в порядке социального страхования.

В этих трех направлениях Вы производите анализ XIII главы Г. К.

1. Кто отвечает за причиненный ущерб?

Основное положение формулировано в ст. 403, остальные статьи (404—408) предусматривают отдельные специальные случаи. Анализ 403 ст. Г. К. позволяет расчленить ее на две части. Первая часть формулирует принцип возмещения ущерба по началу причинения, о котором сказано было выше. Вторая часть перечисляет случаи, когда причинивший ущерб освобождается от ответственности. Запомните те условия, которые освобождают от ответственности.

Затем Вы переходите к анализу 404 ст. Г. К. В первую очередь Вы продумываете вопрос о том, в чем заключается специфичность тех случаев, которые предусмотрены этой статьей, и почему именно эти случаи причинения ущерба

выделены в специальную категорию. Разумеется, ответ на этот вопрос может быть дан исключительно под углом зрения тех специфических социально - экономических отношений, которые обнимаются предусматриваемыми в ст. 404 Г. К. случаями причинения ущерба. Анализ ст. 404 Г. К. убеждает Вас в том, что эта статья построена так же, как и предшествующая ей ст. 403, т.-е. в этой статье, во-первых, формулируется положение об ответственности определенных субъектов права и, во-вторых, перечисляются основания для освобождения от ответственности. При анализе первой части этой статьи Вы уясняете себе понятие „предприятия с повышенной опасностью для окружающих“. Оно раскрывается теми примерами, которые приведены в этой статье. При анализе 2-й части 404 статьи Вы сравниваете ее со второй частью ст. 403 Г. К. Вы проводите параллель между понятиями: „невозможность предотвращения“ (ст. 403) и „непреодолимая сила“ (ст. 404). „Грубая неосторожность“ (ст. 403) и „грубая небрежность“ (ст. 404). По вопросу о том, что такое „непреодолимая сила“ мы обращаем внимание на те разъяснения, которые даны в решениях наших судов. В решении Высшей Арбитражной Комиссии по делу Саратовского Об'единения Гублеспрос и Рязано-Уральской ж. д. от 15 января 1925 г. высказаны следующие соображения: „В Гражданском Кодексе РСФСР не имеется ни точного определения понятия непреодолимой силы, ни перечисления обстоятельств, в коих она проявляется. Под непреодолимой силой следует понимать такое событие, действия которого нельзя было ни предупредить, ни предотвратить никакой предусмотрительностью. К таким событиям, главным образом, должны быть отнесены непредотвратимые стихийные силы природы (здесь не совсем удачно сказано: не силы природы, а действие сил природы),—наводнение, сильная буря, ураган, удары молнии и т. п. К событиям, приравняемым по своим последствиям к действиям непреодолимой силы, могут быть отнесены: война, иные народные бедствия, как чума и пр. Другие разъяснения этого понятия Вы найдете в Гражданском Кодексе с постатейно - систематизированными материалами под редакцией Александровского, стр. 431—433. Уяснив специфические основания для освобождения от ответственности предприятий повышенной

опасности, Вы останавливаетесь на примечании к ст. 404, которые устанавливает сокращенный давностный срок для исков предъявляемых к госпредприятиям в порядке ст. 404. Вспомните в связи с этим то, что Вами усвоено по вопросу об исковой давности и о приостановлении ее (задание № 3).

В связи с вопросом о том, кто отвечает за причиненный ущерб, стоит вопрос и об ответственности за чужие действия. В Гр. Кодексе по этому вопросу имеются две статьи: 405 и 407. Сопоставьте эти статьи со следующими положениями иностранных кодексов. Ст. 55 Швейцарского закона об обязательствах постановляет: „Хозяин отвечает за вред, причиненный его служащими или рабочими при исполнении ими его служебных поручений, если он не докажет, что он соответственно обстоятельствам проявил необходимое старание к предотвращению вреда, или что вред произошел бы и тогда, когда он такое старание проявил бы. Хозяин в праве предъявить обратное требование к причинителю ущерба в тех случаях, когда тот отвечает за причиненный ущерб по общим основаниям ответственности“.

Ст. 1384 Французского кодекса по вопросу об ответственности за чужие действия содержит следующие правила: „Каждый отвечает не только за тот вред, который причинен его собственными действиями, но и за вред причиненный лицами, за которых он несет ответственность. Родители отвечают за действия малолетних детей, которые при них находятся. Хозяева отвечают за действия служащих, причинивших вред другому лицу при исполнении возложенных на них поручений. Учителя и ремесленники отвечают за вред, причиненный их ученицами и подмастерьями в то время, когда последние находились под их наблюдением. Ответственность родителей, учителей и ремесленников наступает только тогда, когда они не докажут, что не могли воспрепятствовать действию, служащему основанием их ответственности. Государство отвечает за действия чиновников“.

Германское гражданское уложение в ст. 831 и 832 и в ст. 77 вводного закона содержит по рассматриваемому вопросу следующие правила. „Тот, что дает другому поручение, отвечает за вред противозаконно причиненный третьему лицу в связи с исполнением поручений. Он освобо-

ждается от ответственности, если докажет, что при выборе лица, которому дано поручение, он проявил достаточную осмотрительность. Если при исполнении работы надлежало принять меры предосторожности, то хозяин освобождается от ответственности, если докажет, что им приняты все меры предосторожности, или, если докажет, что вред произошел бы и в том случае, когда эти меры предосторожности были бы предприняты. Согласно ст. 832 лицо, которое по закону или на основании договора должно иметь наблюдение за другим (малолетним, душевнобольным и т. п.) обязано возместить тот противозаконный вред, который причинен его подопечным. Ответственность его не наступает, если наблюдение было достаточным или если вред произошел бы и тогда, когда наблюдение было бы достаточным“.

По вопросу об ответственности государства и общин за действиями должностных лиц вводный закон к Германскому гражданскому уложению в ст. 77 отсылает к законодательству отдельных государств, входящих в союз. При сопоставлении кратких постановлений нашего Гражданского Кодекса с этими правилами, Вы должны, во-первых, точно установить, в каких случаях у нас возможна ответственность за чужие действия. Для этого Вы должны тщательно проаннулировать ст. 404, 405 и в особенности 407, и во-вторых, установить, в каких отношениях постановления нашего Кодекса сходятся с постановлениями иностранных законодательств по этому вопросу, и в чем имеются расхождения. При изучении ст. 407 Г. К. обратите внимание на понятие „учреждение“ и „должностное лицо“, ибо у нас учреждениями называются самые разнообразные установления. В этом отношении весьма важно иметь в виду следующие раз'яснения наших судов. „Ст. 407 Г. К. имеет в виду незаконные административные распоряжения должностных лиц, причинившие вред другим лицам, а не действия, связанные с осуществлением госучреждением или предприятием возложенных на него хозяйственных функций. (Решение ВАК по делу Октябрьской ж. д. с правлением военной и военно-морской промышленности С.-З. области). Гражданская Кассационная Коллегия Верховного Суда раз'яснила (по делу № 3561 за 25 г.)“. Ст. 407 Г. К., говоря „о неправильных служебных действиях должностного лица“ имеет

в виду госучреждения в тесном смысле этого слова, как учреждения административного характера, бюро же геологического комитета, поскольку оно производит определенные работы, хотя и с научной целью, должно быть отнесено в этой части своей деятельности к разряду предприятий, а при наличии тех приспособлений для работ, которые представляют из себя источники повышенной опасности для окружающих, суд вправе был применить 404 ст. Г. К.

В связи с учением о субъекте, несущем ответственность за причиненный ущерб, стоит вопрос о так называемой смешанной ответственности. Порядок смешанной ответственности непосредственно Гражданским Кодексом не предусмотрен. Признание смешанной ответственности влечет за собой присуждение потерпевшему не полного возмещения ущерба, а лишь частичного. По этому вопросу смешанной ответственности, казалось бы, следовало изучить в связи с проблемой о размере возмещения. Мы однако считаем, что по существу эта проблема сводится к обсуждению действий субъектов того правового отношения, которое возникает в случае причинения противозаконного ущерба. Поэтому вопрос о смешанной ответственности должен быть проработан в настоящей части задания. Судебная практика установила, что если причиной, обусловившей наступление имущественного ущерба, является не только действие постороннего лица или предприятия, но и действие самого потерпевшего, тогда наступает смешанная ответственность, т.е. вред возмещается не в полном его размере, а в известной лишь части. При этом размер этой части зависит от оценки в каждом конкретном случае того относительного значения, которое имело действие постороннего и действие самого потерпевшего.

Изучение вопроса о субъекте гражданско-правовой ответственности Вы заканчиваете анализом ст. 406 Г. К. Содержание этой статьи Вы должны сопоставить с конструкцией основных статей Г. К. (определяющих основания гражданско-правовой ответственности за причиненный вред). Вспомните, что конструкция этих статей такова, что в них формулировано, с одной стороны, общее положение об ответственности, а с другой стороны, указаны основания для освобождения от ответственности. Социально-политические

соображения однако диктуют не формальный шаблонный подход ко всем случаям, а требуют индивидуализации каждого спора. В этих целях ст. 406 обязывает суд учитывать социально-классовые соотношения, характерные для каждого дела, и в зависимости от них освобождать или не освобождать от ответственности. В связи с изучением ст. 406 Г.К. Вы должны иметь в виду, что в тех случаях, когда участником правоотношения является государство, суд, согласно разъяснения Верховного Суда, не в праве применить ст. 406 Г. К. Применение по отношению к госучреждению ст. 406 Г. К. не могло иметь места, так как противопоставление имущественного положения частного лица с имущественным положением госучреждения или предприятия всегда и во всех случаях будет устанавливаться неравное, это с одной стороны, и с другой, суд упустил из виду, что ст. 406 Г. К. имеет назначение обеспечить трудящихся, когда это обеспечение зависит от имущественного положения ответчика — частного физического или юридического лица, государство же обеспечивает трудящихся через специальные органы. Следовательно, ст. 406 Г. К. к госучреждениям и предприятиям не должна быть применима. (Опред. Г. К. К. Верх. Суда по делу № 3635 за 1925 г. Судебная Практика, № 10 за 1927 г.).

В связи с вопросом о субъекте ответственности за причиненный вред может быть поставлен вопрос о субъекте, управомоченным на получение возмещения. Обратите внимание на те ограничения, которые установлены ст. 409 Г. К. по вопросу о лицах, имеющих право на вознаграждение в случае смерти непосредственно потерпевшего.

2. О размере возмещения за причиненный ущерб

Основное положение сформулировано в ст. 410. Здесь Вы встречаетесь с понятием „Убытки“. Это понятие встречалось Вам при изучении общей части обязательственного права, ст. 117 Г. К. В связи с предусматриваемыми этой статьей двумя видами убытков (1) положительный ущерб и 2) упущенная выгода) Вы должны учесть следующее разъяснение Верховного Суда по делу № 2178 за 24 г.: „По смыслу 403 статьи вред, т.е. материальный ущерб по отношению

к имуществу мог быть определен лишь в смысле прямого уменьшения материальной ценности поврежденного имущества, а не в смысле убытков, слагающихся как из положительного ущерба в имуществе, так и из упущенной выгоды, возможной при обычных условиях оборота“.

Как и по вопросу о праве на возмещение (ст. 406 Г. К.), так и по вопросу о размере вознаграждения Гражданский Кодекс обязывает суд решать дело не по шаблону, а с учетом материального положения сторон (ст. 411 Г. К.).

3. Возмещение ущерба и вознаграждение в порядке социального страхования

Наибольшее частое применение норм о возмещении ущерба, встречающегося в связи с притязаниями на вознаграждение по случаю причинения смерти или повреждений здоровья. В виду того, что огромное число граждан в этих случаях имеют право на вознаграждение от органов социального страхования, возникает вопрос о соотношении между гражданско-правовой ответственностью и вознаграждением в порядке социального страхования. Основные правила по этому вопросу изложены в ст.ст. 412—414 Г. К.

Изучив их Вы должны продумать следующие вопросы:

а) Кто отвечает перед пострадавшим, если он застрахован в порядке социального страхования?

б) Всегда ли только орган соцстраха несет ответственность перед потерпевшим или бывают случаи, когда помимо соцстраха отвечает еще и причинивший вред. Если помимо органа соцстраха отвечает перед потерпевшим лицо, причинившее вред, то какие для этого нужны условия?

в) Отвечает ли соцстрах перед потерпевшим во всех случаях или только в тех случаях, когда вред причинен на работе в предприятии, вносящем страховые взносы?

г) Имеет ли орган соцстраха, уплативший потерпевшему, в случае, установленным законом о возмещении ущерба, право обратного требования к причинившему. Если он имеет право, то существует ли разница между теми случаями, когда вред причинен на работе в предприятии, вносящем страховые взносы, и теми случаями, когда вред причинен вне предприятия и вне связи с работой на предприятии?

При изучении ст. 413 Г. К. обратите внимание на то, что понятия „преступное действие или бездействие предпринимателя“ пленумом Верховного Суда РСФСР, 9 июня 1924 г., разъяснены следующим образом: „Слова „преступные действия“ или „бездействие“ понимаются 413 ст. Г. К. в широком смысле преступления несоблюдения мер предосторожности или поставления работающего в надлежащие условия труда (156 ст. Г. К.) независимо от того было ли возбуждено дело в уголовном порядке или нет“.

В заключение Вам надо вкратце познакомиться с вопросом о так называемой капитануации пенсий с платежей при вознаграждении за увечье или по случаю смерти кормильца. Исходя из интересов потерпевшего, Гражданский Кодекс не предусматривает единовременной выплаты определенной суммы в окончательный расчет, ибо трудящиеся—рабочие, не привыкшие пускать средства в оборот, оказывались бы перед опасностью в короткий срок прожить присужденную сумму, которая обыкновенно больших размеров не достигает, и оставались бы необеспеченными на всю остальную жизнь. Но в некоторых случаях необходимо заставить обязанное лицо внести единовременную сумму для окончательного расчета, ибо невнесение единовременной суммы также угрожало бы интересам трудящегося. Это бывает тогда, когда ответственным является предприятие, прекращающее свою деятельность. По постановлению ЦИК и СНК СССР (от 23 ноября 1927 г.) ответчики обязаны по определенному расчету капитализировать причитающуюся с них сумму, внести ее в Госстрах, который будет выплачивать пенсию в том размере, в котором она присуждена потерпевшему или его семье.

Контрольные вопросы:

1. В чем состоит теория адекватного причинения?
2. Какая разница между невозможностью предотвращения вреда и действием непреодолимой силы, как обстоятельствами, влияющими на обязанность возместить ущерб?
3. Каковы условия и порядок ответственности государства за действия служащих?
4. Что такое смешанная ответственность?

Разрешите следующий казус:

Конный милиционер Воронов во время своего дежурства об'езжал свой район, в пределах коего пролежала железная дорога. Проехав переезд, он пустил лошадь вскачь по полотну железной дороги. На окрик путевого сторожа, запрещавшего ему гарцование по полотну, Воронов крикнул: „Я сам законы знаю“. Через некоторое время Воронов был поднят на полотне железной дороги с отрезанной ногой. Оказалось, что лошадь испугалась поезда, выкинула Воронова из седла, протащила его некоторое время вдоль пути и скрылась. Настигшим поездом Воронову отрезало ногу. Воронов обвиняет машиниста в том, что он не остановил поезда тогда, когда он должен был видеть, что впереди лошадь волочит человека. Как должен быть разрешен иск Воронова. Прав ли он. Можно ли здесь говорить о смешанной ответственности.

II. Обязательства, вследствие неосновательного обогащения

С понятием „неосновательного обогащения“ в общих чертах Вы уже знакомы по 3-му заданию. Там мы касались этого вопроса в связи с последствиями недействительности сделок. Теперь Вам надлежит углубить изучение этого вопроса. Прочтите по Хозяйственному праву А. Г. Гойхбарга соответствующую главу (стр. 177—181 по 3-му изданию).

В начале своих пояснений проф. Гойхбарг указывает, что то определение понятия „неосновательного обогащения“, которое дано в ст. 399 Г. К. является слишком широким. Отдайте себе точный отчет в том, почему это определение является слишком широким. Вам в этом отношении помогут те примеры обогащения, которые приведены у проф. Гойхбарга, когда обогащение не может быть признано неосновательным в смысле ст. 399 Г. К. В особенности обратите внимание на последнюю часть 1-го абзаца на стр. 178, где проф. Гойхбаргом дается точное определение понятия „неосновательного обогащения“. Существо обязательства из неосновательного обогащения заключается в возврате чего-

то лицу, из имущественной сферы коего выбыло какое-нибудь имущество. Существенным является вопрос об объеме, о количестве того имущества, которое подлежит возврату. Пояснения по этому вопросу Вы находите в 3-м абзаце — главы Хозяйственного права проф. Гойхбарга (стр. 178—181), посвященной обязательствам вследствие неосновательного обогащения. Закон разрешает этот вопрос в ст. 400 Г. К. Редакция этой статьи несколько напоминает ст. 59 Г. К. Проведите параллель между этими статьями.

Контрольные вопросы:

1. Дайте пример неосновательного обогащения, предусмотренного 2-й частью ст. 399 Г. К. („Когда основание обогащения отпадает впоследствии“)?
2. В каком разделе Гражданского Кодекса Вы встретитесь с случаем, предусмотренным ст. 401 Г. К.?

Разрешите казус:

Х проиграл У-ку двести рублей в карты и тут же с ним рассчитался. В праве ли Х требовать возврата двухсот рублей как неосновательного обогащения.

III. Наследственное право

План проработки

В этой части настоящего задания Вы должны проработать следующие вопросы:

А. В чем состоит существо права наследования в буржуазном обществе, и каково отношение революционного социализма к буржуазному наследственному праву.

Б. История Советского наследственного права.

В. Действующее в настоящее время советское наследственное право.

Этот вопрос распадается на следующие:

- а) Круг наследников и размер наследственной доли.
- б) Объем наследственной массы и налог с наследства.
- в) Завещание. Субъекты права наследования по завещанию. Лишение наследства по завещанию и его последствия.
- г) Выморочное имущество. Учреждения, получающие в

свое распоряжение различные виды выморочных имуществ.

д) Понятие легата или отказа.

е) Принятие наследства и отказ от него. Охранительные меры в отношении наследственного имущества.

ж) Ответственность наследника по долгам наследодателя.

А. Выяснению существа права наследования в буржуазном обществе и отношения утопистов, реформистов и марксистов к этому институту посвящены „Общие замечания“ к наследственному праву Хозяйственного права А. Г. Гойхбарга. Страницы 227—245 представляют хотя и сжатый, но чрезвычайно выпуклый очерк по наследственному праву. В 1-й части дан исторический обзор постановки вопроса в программах революционных и социалистических партий 19 и 20 в., во второй части дается очерк постановки вопроса в современном буржуазном праве, в частности в праве Германии.

При чтении 1-й части Вы должны обратить особое внимание на вопрос о том, как Маркс разрешал проблему ограничения на вопрос наследования и его уничтожения. Вы уясните себе при этом, что видимые противоречия в ответах, даваемых Марксом, являются противоречиями, диалектического свойства, т. е. такими противоречиями, которые вытекают из постановки одной и той же проблемы в различных разрезах, в различных условиях социально-политических отношений, в связи с различными тактическими и политическими задачами.

Усвоение этого диалектического подхода для Вас особенно ценно по той причине, что как Вы увидите дальше из истории советского права, оно тоже в известной мере „противоречиво“, в том смысле, что мы сперва вовсе отменили право наследования, затем узаконили его, ограничив право наследования 10.000 рублей, и наконец, заменили это ограничение наследственным налогом.

При изучении тех реформ буржуазного наследственного права, которые изложены во второй части очерка проф. Гойхбарга, Вы ставите перед собой следующий вопрос: если в буржуазных государствах вводятся большие наследственные налоги, и у нас они введены, то не сводится ли раз-

личие между нашим наследственным правом и буржуазным к чисто количественным различиям, а не различиям качественным, различиям по существу тех социально-классовых интересов, которые этим преследуются.

Б. С историей советского наследственного права Вы знакомитесь по краткому очерку, который дан на стр. 229—231 учебника Ф. И. Вольфсона (3 издание). Знание истории советского наследственного права необходимо также по практическим соображениям, ибо и в настоящее время приходится очень часто применять законы, уже отмененные. Например по вопросу о том, кто имел право на дом, оставшийся после смерти его собственника в 1920 году, надо руководствоваться законом об отмене наследования 1918 года, который тогда действовал, а не Гражданским Кодексом. Ибо если сын умершего, который завладел домом, был трудоспособным, то он по общему действовавшему тогда правилу не имел права завладеть домом, в то время как Гражданский Кодекс, вступивший в силу с 1/1—1923 года давал ему такое право.

То же самое относится и к вопросу о размере наследственного имущества. Ограничение его суммой до 10.000 руб. имело силу от 1 января 1923 года до 1 марта 1926 г.

В. Действующее советское наследственное право.

Прочтите по учебнику Ф. И. Вольфсона, 3 изд., стр. 231—236, а затем проработайте вопрос по Гражданскому Кодексу.

а) По вопросу о круге наследников и размере наследственной доли прочтите ст. 418 и 420 Г. К. Сопоставьте эти правила с постановлениями о круге наследников, устанавливаемых буржуазными кодексами на основании того материала, который дан в книге проф. Гойхбарга. Обратите внимание на то обстоятельство, что у нас лишены права наследования родственники по восходящей линии (отец, мать, дед и т. д.), что у нас зато привлечены к наследованию лица, не состоявшие в родстве с наследователем. Попытайтесь определить, какой принцип положен у нас в основу определения круга наследников: родство, иждивение или какой-нибудь иной.

б) По вопросу об объеме наследственной массы и налоге с наследства, Вы должны обратиться к вышеуказанному постановлению СНК РСФСР от 20 января 1927 года. В виду обширности закона, Вы можете ограничиться ст.ст. 3, 6, 21,

22, 23, 32, 33 и 34. На тот случай, если Вам не удастся ознакомиться с текстом закона, мы вкратце излагали содержание этих статей. Правила о наследственном налоге, приложение в этом постановлении, применяются с 1 марта 1926 года, до этого времени действовал закон, ограничивавший право наследования имуществом не более 10.000 рублей.

Для взимания налога имущество оценивается по его состоянию на тот день, когда умер наследователь.

Обратите при этом внимание на то, что при исчислении стоимости наследственного имущества не включаются в общую его оценку следующие статьи: 1) предметы (вещи) обычной домашней обстановки, если налицо имеются наследники умершего, проживавшие вместе с ним. (Это правило воспроизводит положение, имеющееся в ст. 421 Г. К.); 2) принадлежавшая умершему доля в крестьянском дворе, ибо по общему правилу нормы наследственного права, изложенные в Гражданском Кодексе, неприменимы к имуществу, входящему в состав крестьянского двора; 3) страховые суммы, подлежащие выдаче в силу договоров личного страхования, вклады наследодателей в государственных трудовых сберегательных кассах. Эти изъятия сделаны в целях поощрения сбережений в порядке личного страхования и вкладов в сберегательные кассы; 4) у нас допускается взыскание страховых вознаграждений с иностранных страховых предприятий по договорам, заключенным еще до революции. Эти взыскания производятся при посредстве государственного акционерного общества „Кредитбюро“. Суммы, взысканные в этом порядке и входящие в состав наследственной массы также освобождены от наследственного налога, если они при жизни наследодателя им еще не получены; 5) сумма до 1000 рублей освобождена от наследственного налога. Остальная сумма облагается по соответственным прогрессивным ставкам, некоторые размеры коих указаны в учебнике Ф. И. Вольфсона на стр. 231. Налог исчисляется с общей суммы наследственного имущества, а не с каждой наследственной доли, и распределяется между наследниками пропорционально наследственной доле каждого; 6) завещание. По этому вопросу Вы уясняете себе, кто может быть наследником по завещанию. Обратите внимание

на то, что в настоящее время наследниками по завещанию могут быть не только те лица, которые указаны в ст.ст. 418 и 422, но также и государственные, общественные, партийные и кооперативные организации, согласно закона от 6 апреля 1923 года. В связи с завещанием стоит вопрос о лишении наследства по завещанию. Обратите внимание на правило, изложенное в примечании к ст. 422 Г. К. и подумайте над следующим вопросом. Одинаковы ли последствия умолчания о наследнике в завещании с последствиями лишения определенного наследника права на наследство.

г) О выморочных имуществах и их назначении говорится в ст. 60, 61 и 78. Постановления СНК РСФСР от 20 января 1927 г.

Выморочным является имущество лица, умершего, не оставив законных наследников и не оставившего завещания в пользу организации, имеющей право получить имущество по завещанию. Оно переходит к государству. Если имущество составляет принадлежность крестьянского двора, то оно переходит к крестьянскому обществу взаимопомощи.

Если имущество в качестве выморочного переходит к государству, то оно реализуется путем продажи с публичных торгов. Не подлежат продаже с публичных торгов драгоценные камни, жемчуг и некоторые иные ценности, монета старой чеканки, иностранная валюта, предметы старины и искусства, подлежащие особому учету, архивный материал и некоторые формы имущества, в том числе и изъятые из свободного оборота.

д) Понятие легата или отказа разъяснено в учебнике на стр. 234.

В связи с усвоением понятия легата Вы ставите перед собой следующий вопрос. Легатарием может быть только субъект, имеющий право быть наследником по закону или по завещанию; какое же различие существует между легатарием и наследником.

Легатарий не освобождается от платежа наследственного налога, но в связи с этим Вы должны обратить внимание на следующее правило, изложенное в ст. 34 постановления СНК РСФСР от 20 января 1927 года, „если на наследников по завещанию возлагается обязанность произвести другим законным наследникам выдачи имущества

(отказы или легаты), то такие выдачи не исключаются при исчислении налога с тех наследников, на которых эта обязанность возложена: налог с них исчисляется порядком, указанным в ст. 32, с полной завещанной им доли, включая и отказ, но такие наследники имеют право удержать выплаченную ими часть налога, падающую на отказанное имущество при выдаче такового“.

е) Принятие наследства и отказ от него.

Эти вопросы должны быть Вами изучены на основе анализа ст.ст. 429, 430, 431 и 433 Г. К.

Закон, как видите, не дает определения того, какие действия наследников должны считаться принятием или отказом. Он устанавливает лишь два законных предположения: одно на случай присутствия наследника в месте открытия наследства, а другое на случай его отсутствия. Определите на основании ст.ст. 429 и 430 Г. К. в чем заключаются эти презумпции. Определите, далее, в каких внешних действиях должно выразиться принятие наследства тогда, когда оно должно быть формально зафиксировано, и в каких действиях должен быть выражен отказ в том случае, когда при помощи его желательно создать определенные юридические последствия.

Из ст. 433 Г. К. Вы видите, что в некоторых случаях при фактическом наличии наследников имущество все же становится выморочным, т.е. переходит к государству; но этот переход к государству ставится в связь с неявкой наследников в течение 6 месяцев со дня принятия охранительных мер. Что это за охранительные меры. Ответ на этот вопрос содержится в III и IV разделах выше цитированного нами постановления СНК РСФСР от 20 января 1927 года. Эти разделы рассматриваемого закона озаглавлены следующим образом. „Меры охранения наследственного имущества“ и „Меры выявления наследственного имущества“. До 1926 г. выявление имущества и принятие охранительных мер в отношении наследства возлагалось на суд. Но задача выявления и охранения наследственного имущества в наших условиях есть в первую очередь задача фискальных органов. Поэтому в основном функция выявления охранения имущества в настоящее время возлагается на органы наркомфина. Выявление имущества состоит в том, что о всех слу-

чаях смерти гражданина и оставлений им имущества, родственники, соседи, домоуправления, в сельских местностях — сельсоветы, должны сообщить местному финоргану для соответствующих распоряжений.

Распоряжения эти могут состоять в описи и оценке имущества, и сдаче его на хранение. Если имущество состоит из предприятия или торговли, тогда финорган назначает, так называемого, ответственного попечителя.

День принятия мер охранения должен быть точно зафиксирован, ибо он является датой для исчисления шестимесячного срока явки наследников, по истечении коего имущество становится выморочным.

ж) Вопрос об ответственности наследников по долгам наследователя разрешен в ст. 434 Г. К.

Контрольные вопросы:

1. В чем заключались разногласия между Марксом и Бакуниным по вопросу об отношении к отмене права наследования?

2. Бывает ли случай, когда по нашему закону отец или мать признаются законными наследниками?

3. Назовите случай, когда субъект может быть наследником по завещанию, но не может наследовать в порядке законного наследования?

4. Какое значение имеет форма завещания?

5. Почему у нас наследственный налог исчисляется не с каждой наследственной доли в отдельности, а со всего наследственного имущества?

Разрешите казус:

После смерти Дерунова остался домик стоимостью в 1200 рублей и домашняя обстановка. Охранительные меры к его имуществу не были приняты. Двое из наследников, жившие в том же городе, что и наследователь, поселились в его квартире и завладели его имуществом. Замужняя дочь, жившая в другом городе, узнала о его смерти лишь через два года и предъявила требование к другим двум наследникам о выплате доли. В ответ на ее требование фактические владельцы заявили, что она пропустила шестимесячный срок на явку и принятие наследства, поэтому она никаких прав на него не имеет. Как разрешается настоящий спор?

СОДЕРЖАНИЕ.

	<i>Стр.</i>
Программа	3
Задание № 1.	9
Задание № 2.	17
Задание № 3.	27
Задание № 4.	41
Задание № 5.	57
Задание № 6.	81
Задание № 7.	101
Задание № 8.	121
